



Gorzów Wielkopolski, 4 maja 2020 r.

Znak sprawy: T/202/3/2019

Uczestnicy postępowania  
o udzielenie zamówienia

**TREŚĆ ZAPYTAŃ ORAZ ODPOWIEDZI NA PYTANIA DOTYCZĄCE ZAPISÓW  
OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU I TREŚCI  
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARYNKÓW ZAMÓWIENIA**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Świadczenie usługi ochrony osób i mienia w budynkach Teatru im. Juliusza Osterwy w Gorzowie Wielkopolskim”

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2, ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U.2019.1843 ze zm.) informuje, iż wpłynęły zapytania od Wykonawcy dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia zwaną dalej „SIWZ”. Zamawiający przekazuje treść zapytania wraz z odpowiedziami na podstawie art. 38 ust. 2, w/w ustawy.

**PYTANIE 1**

W związku z ogłoszonym postępowaniem przetargowym nr T/202/2/2020 na ochronę Państwa obiektu, proszę o wyjaśnienie zapisu dotyczącego dokumentów składanych wraz z ofertą. Na stronie 9 SIWZ znajduje się informacja dotycząca dokumentów składanych na wezwanie Zamawiającego przez oferenta, którego oferta została oceniona najwyżej, wśród których jest m.in. wykaz osób czy wykaz usług. Tymczasem zapisy SIWZ na stronie 13 określające, jakie dokumenty mają być złożone wraz z ofertą zawierają częściowo te same dokumenty, które zgodnie z wcześniejszymi zapisami specyfikacji należy przedstawić dopiero na wezwanie Zamawiającego w przypadku najwyższej oceny danej oferty.

Zwracamy też uwagę na formę załącznika nr 3 SIWZ, gdzie m.in. znalazł się zapis ".zamówienie, które obejmowało swoim zakresem opracowanie pełnej dokumentacji projektowej dla zadania." (co nie jest przedmiotem zamówienia, ani kryterium spełniania warunków udziału).

**ODPOWIEDŹ:**

Nastąpiła oczywista omyłka pisarska. Zamawiający dokonał korekty zapisu. Na stronie internetowej znajduje się nowy załącznik nr 3 do SIWZ – Wykaz usług.

**PYTANIE 2**

Zamawiający we wzorcu umowy określa sposób regulowania płatności za wykonaną usługę na podstawie wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT. Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: **nieustrukturyzowanych faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur**, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)? Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

*Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: nieustrukturyzowanych faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.). Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail: .....*

Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest .....

#### ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie dopuszcza wystawienia i dostarczania faktur w formie elektronicznej, w formacie PDF. W związku z powyższym podtrzymujemy zapis w treści wzoru umowy.

#### PYTANIE 3

Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Zespołów Arbitrów przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

#### ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie dopuszcza zmian wysokości kar jakie zostały określone we wzorze umowy.

#### PYTANIE 4

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

Wykonawcy składają oferty jako konsorcjum firm. Zgodnie z art. 23 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843) wykonawca posiada pełną dowolność w kreowaniu składu konsorcjum oraz w podziale obowiązków pomiędzy poszczególnymi członkami konsorcjum. W konsekwencji Zamawiający wybierając ofertę wykonawcy będącego konsorcjum, nie ma możliwości wpływać na sposób podziału zakresu realizacji usługi wewnątrz konsorcjum oraz na treść samej umowy konsorcjum. Zamawiający ma prawo jedynie do wglądu do treści umowy konsorcjum w zakresie jego składu i podziału obowiązków pomiędzy członków konsorcjum. W ramach realizacji umowy każda z firm wchodząca w skład konsorcjum wykonuje odmienne czynności dające w sumie pełny zakres realizacji przedmiotu umowy. Każda z firm wchodzących w skład konsorcjum za wykonane usługi zobowiązana jest mocą przepisów prawa podatkowego do wystawienia faktury VAT na rzecz podmiotu, dla którego usługę wykonała – czyli w tym przypadku dla Zamawiającego. Wystawianie faktur na lidera konsorcjum przez członków konsorcjum może być uznane za nieprawidłowe z przyczyn podatkowych podczas kontroli przez organy podatkowe. Zgodnie ze stanowiskiem doktryny podatkowej, o wspólnym przedsięwzięciu należy mówić w każdym przypadku, gdy co najmniej dwa podmioty podejmują się współpracy w realizacji określonego, i najczęściej w miarę precyzyjnie zdefiniowanego, celu gospodarczego. Podmioty te zawierają więc umowę gospodarczą w celu realizacji wspólnego przedsięwzięcia, które ze względu na potencjał finansowy, zakres przedmiotowy lub kompetencyjny przekracza możliwości jednego tylko podmiotu – umowę konsorcjum.

Kluczowe jest jednak, że na płaszczyźnie podatku dochodowego od osób prawnych (CIT), wspólne przedsięwzięcie czy konsorcjum nie posiada statusu podatnika. Oznacza to, że podatnikami podatku dochodowego są poszczególni członkowie takiej grupy gospodarczej (czyli podmioty współpracujące).

Jednocześnie, jako podstawę do indywidualnego rozliczania należy wskazać art. 8, art. 19 a, art. 106 b Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 ze zm. Zgodnie z którymi, jeśli podatnik VAT (konsorcjant) świadczy usługę bezpośrednio na rzecz zamawiającego, to jest zobligowany do

rozliczenia VAT należnego od tego świadczenia i wystawienia faktury na rzecz odbiorcy świadczenia czyli Zamawiającego.

Mając na uwadze różnorodność czynności składających się na przedmiot zamówienia, często zdarza się, że poszczególne usługi realizowane w ramach całego przedmiotu umowy opodatkowane są różnymi stawkami podatku VAT, dlatego też, aby zapewnić przejrzystość podatkową, uzasadnione jest wystawianie faktur przez członków konsorcjum bezpośrednio Zamawiającemu jako faktycznemu odbiorcy usługi. Powyższe wynika, z faktu, że członek konsorcjum świadczący usługę opodatkowaną w innym wymiarze niż 23% lub zwolnioną z podatku z powodu rodzaju świadczonej usługi, jako jedyny podmiot w ramach konsorcjum ma możliwość wystawienia faktury zgodnie z przysługującym mu zwolnieniem z podatku lub innym niż 23 % podatkiem VAT. Każdy z pozostałych członków w tym lider konsorcjum – świadczący usługi oprocentowane 23 % podatkiem VAT nie ma możliwości, wystawienia faktur ze zwolnieniem podatkowym lub w innym wymiarze niż 23 %. Wystawienie przez lidera konsorcjum faktury zbiorczej na Zamawiającego zawierającego m.in. określenie wynagrodzenia za usługę np. zwolnioną z podatku, może być kwestionowane przez organy podatkowe i uznane za nieprawidłowe – bowiem lider jako konkretny płatnik podatku nie ma prawa korzystać ze zwolnień od podatku w ramach swojej działalności.

Innymi słowy – każdy podmiot gospodarczy może świadczyć usługi i pobierać za nie wynagrodzenie w ramach przedmiotu swojej działalności i posiadanych uprawnień. Niedopuszczalne jest pobieranie wynagrodzenia, a tym bardziej wystawienia faktur za usługi, co do których dany podmiot nie posiada odpowiednich licencji, pozwoleń czy też przywilejów podatkowych w postaci np. zwolnienia z podatku lub obniżonej stawki podatku.

Dyrektor Izby Skarbowej w Warszawie w dniu 8.07.2013 r. IPPP1/443-377/13-3/AS wydał opinię w sprawie „rozliczenia konsorcjum - podział przychodów i kosztów”, w której napisano: „Zawarcie umowy o wspólne przedsięwzięcie gospodarcze - umowy konsorcjum - nie ma na celu powstania nowego swoistego podmiotu gospodarczego, lecz stanowi porozumienie stron w zakresie realizacji wspólnego celu gospodarczego. Odnosnie rozliczenia podatku VAT przez uczestników konsorcjum, stwierdzić należy iż zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy, podatnikami są osoby prawne, jednostki organizacyjne niemające osobowości prawnej oraz osoby fizyczne, wykonujące samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 2, bez względu na cel lub rezultat takiej działalności. Oznacza to, że z punktu widzenia VAT każdy z członków konsorcjum jest odrębnym podatnikiem. Podatnikiem nie jest i nie może być natomiast samo konsorcjum. Dlatego też podmioty działające w ramach konsorcjum powinny do wzajemnych rozliczeń oraz do rozliczeń z podmiotem, na rzecz którego konsorcjum świadczy usługę stosować ogólne zasady w zakresie wystawiania faktur VAT dokumentujących wykonywane przez nich czynności.”

Zawarcie umowy konsorcjum nie prowadzi do powstania nowego bytu prawnego. W szczególności konsorcjum nie posiada zdolności prawnej lub zdolności do czynności prawnych – w zdolność tą wyposażone są natomiast podmioty tworzące konsorcjum (wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 4 marca 2016 r., sygn. akt. VI ACa 83/16). Powyższe dotyczy również konsorcjum tworzonego w celu zawarcia i realizacji umowy o zamówienie publiczne, zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 17 grudnia 2014 r., sygn. akt: I ACa 1308/14: Brzmienie przepisu art. 23 ust. 3 Pzp przesądza jednoznacznie, iż konsorcjum na gruncie tej ustawy nie posiada podmiotowości prawnej, co oznacza, że nie jest odrębnym podmiotem (wykonawcą), a raczej „sumą pojedynczych wykonawców”.

Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z 28 maja 2015 r., sygn. akt: I ACa 29/15: *Konsorcjum jest stosunkiem obligacyjnym kreowanym umową, w wyniku której powstaje stosunek prawny konsorcjum, w którym każda z jego stron (konsorcjant) zobowiązuje się do określonego uczestnictwa w konsorcjum i do oznaczonego działania na jego rzecz, a tym samym na rzecz pozostałych konsorcjantów dla osiągnięcia celu, dla którego umowa została zawarta. Konsorcjanci zobowiązują się do działań i świadczeń zmierzających do osiągnięcia wspólnego celu gospodarczego przyjętego przez konsorcjum, zobowiązując się do wspólnego działania. „Wspólność” celu gospodarczego jest podstawowym atrybutem konsorcjum. Umowa konsorcjum nie jest uregulowana w kc, jest zatem zaliczana do umów nienazwanych kreowanych treścią umowy w ramach swobody kształtowania stosunku zobowiązaniowego przewidzianej w art. 3531 kc i traktowana jako umowa, do której stosuje się odpowiednio przepisy art. 860–875 kc.*

Umowa konsorcjum winna wskazywać podmiot uprawniony do reprezentowania konsorcjum na zewnątrz i podejmowania czynności w imieniu pozostałych jego członków (tzw. lider konsorcjum).

W myśl art. 141 Pzp: *Wykonawcy, o których mowa w art. 23 ust. 1, ponoszą solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania.* Solidarna odpowiedzialność podmiotów tworzących konsorcjum oznacza, że zamawiający może żądać wykonania umowy o zamówienie publiczne od wszystkich członków konsorcjum, kilku spośród nich lub każdego z osobna, zaspokojenie roszczenia zamawiającego przez jednego z konsorcjantów zwalnia zaś pozostałych. Nie jest możliwe wyłączenie solidarnej

odpowiedzialności konsorcjum wykonawców względem zamawiającego w drodze umowy, natomiast wzajemny podział zadań przyjęty w umowie konsorcjum wywołuje wyłącznie skutki wewnętrzne pomiędzy jego członkami. Z powyższego wynika, że istota umowy konsorcjum nie uzasadnia tego, by Zamawiający mógł przyjmować faktury tylko od jednego podmiotu wchodzącego w skład konsorcjum. Zgodnie z zasadą – Konsorcjum ponosi odpowiedzialność solidarną wobec Zamawiającego, a Zamawiający zobowiązany jest do zapłaty wynagrodzenia za wykonaną usługę lub dostawę każdemu z członków konsorcjum wg ustalonego w umowie wynagrodzenia. Jest zatem w pełni uzasadnione i konieczne ze względu na przepisy prawa podatkowego, aby wynagrodzenie należne Wykonawcy, będącemu konsorcjum firm, było płatne zgodnie z fakturami VAT, wystawionymi przez każdego z członków konsorcjum realizujących usługę na kwoty, które w sumie stanowią wysokość miesięcznego wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy.

#### **ODPOWIEDŹ:**

Konsorcjum nie jest spółką prawa handlowego, nie posiada osobowości prawnej, nie jest odrębnym podmiotem gospodarczym, nie musi więc być rejestrowane. Jednocześnie zawarcie umowy o wspólne przedsięwzięcie gospodarcze – umowy konsorcjum- nie ma na celu powstania nowego swoistego podmiotu gospodarczego, lecz stanowi porozumienie stron w zakresie realizacji wspólnego celu gospodarczego.

Minister finansów, odnosząc się do rozliczenia VAT przez uczestników konsorcjum, odwołał się do treści art. 15 ust. 1 i 2 ustawy o VAT i uznał, że z punktu widzenia VAT każdy z członków konsorcjum jest odrębnym podatnikiem. Tym samym podatnikiem nie jest i nie może być samo konsorcjum. W związku z tym organ podatkowy uznał, że podmioty działające w ramach konsorcjum powinny do wzajemnych rozliczeń oraz do rozliczeń z podmiotem, na rzecz którego konsorcjum świadczy usługę, stosować ogólne zasady w zakresie wystawiania faktur VAT dokumentujących wykonywane przez nich czynności.

Według organu podatkowego, rozliczenia wzajemne pomiędzy członkami konsorcjum a liderem powinny uwzględniać fakt, że rozliczenia końcowego dokonuje tylko lider, zatem faktury dokumentujące części zamówienia przypadające na każdego z członków konsorcjum powinny być wystawione na lidera, a nie na zamawiającego. Tak, więc w myśl przytoczonych przepisów, Zamawiający informuję że dopuszcza jedną fakturę wystawioną przez Lidera Konsorcjum ( w przypadku podpisania umowy z Konsorcjum).

#### **PYTANIE 5**

Po analizie dokumentacji przetargowej wskazujemy, iż Zamawiający nie przewidział wszystkich przesłanek waloryzacji wynagrodzenia umownego, o których mowa w przepisie art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843).

Zgodnie z tym przepisem umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów 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,
- 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

Mając powyższe wnosimy o dodanie pominiętej przesłanki dotyczącej waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy o wysokość minimalnej stawki godzinowej według poniższego brzmienia lub równoważnego:

#### **[Waloryzacja wynagrodzenia]**

**1. Strony postanawiają, iż dokonają w formie pisemnego aneksu zmiany wynagrodzenia w wypadku wystąpienia którejkolwiek ze zmian przepisów wskazanych w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, tj. zmiany:**

- a. stawki podatku od towarów i usług,
- b. wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- c. zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.

d. zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych

2. Zmiana wysokości wynagrodzenia obowiązywać będzie od dnia wejścia w życie zmian o których mowa w ust. 1.

3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. a) wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona na podstawie nowych przepisów.

4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. b) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy wynikającą ze zwiększenia wynagrodzeń osób bezpośrednio wykonujących zamówienie do wysokości zmienionego minimalnego wynagrodzenia albo do wysokości zmienionej minimalnej stawki godzinowej, z uwzględnieniem wszystkich obciążeń publicznoprawnych, wynikających z tych zmian

5. W przypadku zmiany, o którym mowa w ust. 1 lit. c) wynagrodzenie Wykonawcy ulegnie zmianie o wartość wzrostu całkowitego kosztu Wykonawcy, jaką będzie on zobowiązany dodatkowo ponieść w celu uwzględnienia tej zmiany, przy zachowaniu dotychczasowej kwoty netto wynagrodzenia osób bezpośrednio wykonujących zamówienie na rzecz Zamawiającego.

6. W przypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 lit. d) wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikające ze wzrostu kosztów realizacji zamówienia publicznego wynikającego z wpłat do PPK dokonywanych przez podmioty zatrudniające osoby uczestniczące w wykonaniu zamówienia publicznego.

7. Za wyjątkiem sytuacji o której mowa w ust. 1 lit. a), wprowadzenie zmian wysokości wynagrodzenia wymaga uprzedniego złożenia przez Wykonawcę oświadczenia o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 litera b), c) i d).

#### ODPOWIEDŹ:

W treści wzoru umowy § 11, Zamawiający przewidział dopuszczalne zmiany umowy w tym zmianę minimalnej stawki wynagrodzenia. Zamawiający podtrzymuje zapisy we wzorze umowy.

#### PYTANIE 6

Prosimy o podanie liczby roboczogodzin w miesiącu.

#### ODPOWIEDŹ:

Ilość roboczogodzin uzależniona jest od ilości dni w miesiącu. Usługa ochrony świadczona ma być 24 godziny na dobę przez siedem dni w tygodniu w całym okresie trwania umowy.

#### PYTANIE 7

Zamawiający w rozdz. VI pkt. 4 SIWZ określa dokumenty które mają zostać złożone na wezwanie przez Wykonawcę, którego oferta została najwyżej oceniona. Natomiast w rozdz. VIII pkt. 16 Zamawiający podaje jakie dokumenty mają zostać złożone razem z ofertą. Część z nich została wymieniona na wezwanie jak i do oferty, m.in. dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Prosimy o precyzyjne określenie jakich dokumentów Zamawiający wymaga do oferty a które mają zostać złożone na wezwanie.

#### ODPOWIEDŹ:

Wymaganym Załącznikiem jest Formularz Ofertowy – załącznik nr 1 oraz wykaz usług w celu wykazania kryterium - ilości usług świadczonych na rzecz instytucji artystycznych.

#### PYTANIE 8

Proszę o informację czy wykaz osób będzie wymagany na 2 etapie postępowania?

#### ODPOWIEDŹ:

Tak, wykaz osób nie jest dokumentem wymaganym w 1 etapie. Należy jedynie wpisać ilość osób w Formularzu Ofertowym do oceny kryterium - Potencjał osobowy.

**PYTANIE 9**

Czy wykaz usług dotyczący kryterium ilość usług świadczonych na rzecz instytucji artystycznych jest wykazem otwartym z 3 ostatnich lat czy też zakres lat jest bezterminowy?

**ODPOWIEDŹ:**

Zakres lat dotyczący kryterium ilości usług świadczonych na rzecz instytucji artystycznych dotyczy 3 lat.

**PYTANIE 10**

Proszę o wyjaśnienie niezgodności w paragrafie 3 ust. 3 Umowy wskazuje zapis: "3. Wykonawca zobowiązuje się, że wszyscy pracownicy ochrony będą w okresie realizacji przedmiotu umowy zatrudnieni na umowę o pracę zgodnie z Kodeksem pracy w pełnym wymiarze czasu pracy). Wykonawca zobowiązuje się nie wykonywać tymi osobami żadnych innych prac/obowiązków niż realizacja niniejszej umowy tj. wszystkie zadania, jakie będą wykonywać pracownicy ochrony, wykonywane będą w pełnym wymiarze czasu pracy w ramach realizacji przedmiotu zamówienia w siedzibie Zamawiającego (z zastrzeżeniem wyjątków wynikających z Kodeksu pracy takich jak np. usprawiedliwiona nieobecność, urlop wypoczynkowy itd.)" zaś w SIWZ pkt 11 "Wymagania Zamawiającego dotyczące zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę a) Zamawiający stosownie do treści art. 29 ust. 3a ustawy Pzp wymaga, aby Wykonawca zatrudniał na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy, co najmniej 50% osób wykonujących czynności w trakcie realizacji niniejszego zamówienia tj. wykonujących czynności w trakcie realizacji niniejszego zamówienia, bezpośrednio wykonujących czynności świadczenia usługi ochrony, jeśli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w rozumieniu art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (tj. Dz. U. z 2016 r., poz. 1666 ze zmianami).

W związku z powyższym proszę o wyjaśnienie jak ma wyglądać zatrudnianie pracowników?

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający wyjaśnia, że jeśli wykonawca skieruje do realizacji zamówienia np. 6 osób, to 50% zatrudnionych powinno być zatrudnionych na umowę o pracę.

**PYTANIE 11**

Proszę o sprawdzenie kryterium Punktowane osoby ponieważ zgodnie z opisem 1 punkt powinien otrzymać Wykonawca który wskaże powyżej dwóch wymaganych pracowników kwalifikowanych zaś w punktacji informacja jest iż, 1 pkt otrzymają Wykonawcy którzy wskażą zatrudnienie 2 pracowników.

Jeśli Wykonawcy mają rozumieć iż, jeden punkt to już jest powyżej dwóch to zatrudnienie jednego pracownik nie powinno dawać "0"punktów

Proszę również dlaczego w kryterium nie ma możliwości wskazania powyżej 3-ech czy też powyżej i 5-ciu i 7-miu pracowników

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający podtrzymuje zapis w treści SIWZ.

**PYTANIE 12**

Zamawiający wskazał posterunek portierni, ilu pracowników ochrony ma być na portierni?

**ODPOWIEDŹ:**

Miejsce na portierni jest dla jednej osoby.

**PYTANIE 13**

Jeśli ochrona będzie całodobowo, to ilu pracowników ma być w ochronie całodobowej?

**ODPOWIEDŹ:**

To Wykonawca ustala czas pracy dla swoich pracowników. Zamawiający nie może ingerować co do zmian i ilości godzin. Jednak Zamawiający informuję, że jednocześnie na zmianie powinien przebywać jeden pracownik

**PYTANIE 14**

Jaki jest skład i godziny pracy w ochronie dobowej?

**ODPOWIEDŹ:**

Czas pracy dla składu osobowego, ustala Wykonawca.

**PYTANIE 15**

Ile średnio roboczogodzin w skali miesiąca będzie realizował Wykonawca?

**ODPOWIEDŹ:**

Ilość roboczogodzin uzależniona jest od ilości dni w miesiącu. Usługa ochrony świadczona ma być 24 godziny na dobę przez siedem dni w tygodniu w całym okresie trwania umowy.

**PYTANIE 16**

Jeśli za każdego dodatkowego (powyżej wymaganych dwóch, do maksymalnie ośmiu) pracowników kwalifikowanych ochrony, którzy będą uczestniczyć w realizacji przedmiotu zamówienia (pełnić ochronę w siedzibie

Zamawiającego), którzy będą zatrudnieni na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy przez okres realizacji przedmiotu umowy, Zamawiający przyzna punkty zgodnie z tabelą, to proszę o doprecyzowanie jakie stanowiska wchodzi w skład tej deklaracji np.

- pracownik posterunku
- koordynator
- patrol/grupa interwencyjna
- prawnicy stacji monitorowania Wykonawcy

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający nie precyzuje jakie stanowiska mają wchodzić w skład pracowników. Wykonawca sam doprecyzuje jakie osoby będą zatrudnione na umowy o pracę.

**PYTANIE 17**

Czy Zamawiający dopuszcza do realizacji usługi osoby z orzecznym stopniem niepełnosprawności?

**ODPOWIEDŹ:**

Tak.

**PYTANIE 18**

Czy w przypadku zadeklarowania przez pracownika ochrony pracy powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu umowy o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

**ODPOWIEDŹ:**

Tak, Zamawiający nie ingeruje w formę zatrudnienia. Pod warunkiem że 50% osób będzie zatrudnionych na umowy o pracę.

**PYTANIE 19**

Jeśli Zamawiający dopuści możliwość zatrudnienia powyżej pełnego etatu pracowników pracujących na podstawie umowy cywilnoprawnej czy przewiduje waloryzację minimalnej stawki godzinowej na podstawie art. 142 ust. 5 pkt 2 PZP?

**ODPOWIEDŹ:**

Zgodnie z zapisami umowy, Zamawiający przewidział waloryzację minimalnej stawki godzinowej na podstawie art. 142 ust. 5 pkt. 2.

**PYTANIE 20**

W związku z wprowadzeniem zapisów umożliwiających zmiany umowy zgodnie z dyspozycją art. 142 ust. 5 ustawy pzp wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy obligatoryjnych w przypadku umów zawartych na okres dłuższy niż 12 miesięcy w par 11 zapisów precyzyjnie określających zasady waloryzacji wynagrodzenia w przypadku zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1) - 3) ustawy pzp, tj. od kiedy obowiązuje aneks, w jakim terminie należy się zwrócić o zmianę wynagrodzenia i w jakim terminie Zamawiający zobowiązuje się do odpowiedzi na wniosek.

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 albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 roku o minimalnym wynagrodzeniu za pracę
  - 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.
  - 4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych
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 w zakresie:
- 1) wartości, 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

2) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego odpowiednio przyjmującym zlecenie lub świadczącym usługi biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania do wysokości minimalnej stawki godzinowej;

3) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego pracownikom biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania o wysokość dodatku do wynagrodzenia za pracę w porze nocnej

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 przypadku zmiany, o której mowa w ust.1 pkt.4) powyżej, wynagrodzenie wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez wykonawcę, wynikającą ze wzrostu kosztów realizacji zamówienia publicznego wynikającą z wpłat do PPK dokonywanych przez podmioty zatrudniające uczestniczące w wykonaniu zamówienia publicznego.

7. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3),4) 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), 4). Aneks, o którym mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), 4) 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), 4).

#### **ODPOWIEDŹ:**

W treści wzoru umowy § 11, Zamawiający przewidział dopuszczalne zmiany umowy w tym zmianę minimalnej stawki wynagrodzenia. Zamawiający podtrzymuje zapisy we wzorze umowy.

#### **PYTANIE 21**

Czy pracownicy grupy interwencyjnej muszą być wpisani na listę kwalifikowanych pracowników ochrony?

#### **ODPOWIEDŹ:**

Tak. Pracownicy grupy interwencyjnej muszą być wpisani na listę kwalifikowalnych pracowników ochrony.

#### **PYTANIE 22**

Czy pracownicy grupy interwencyjnej muszą być wyposażeni w środki przymusu bezpośredniego w tym broń palną?

#### **ODPOWIEDŹ:**

Tak.

#### **PYTANIE 23**

Proszę o podanie kwot faktur za trzy ostatnie miesiące, za aktualne wykonywanie przedmiotowej usługi?

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający nie podaje kwot jakie były wypłacone za wykonywanie przedmiotu usługi w okresie ostatnich 3 miesięcy.

#### **PYTANIE 24**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych. Umowa chroni interesy zarówno Zamawiającego jak i Wykonawcy, w związku z obowiązującymi przepisami RODO. Wzór w załączeniu

#### **ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający informuję, że wyraża zgodę na zawarcie umowy. Wzór umowy zamawiający zamieścił w załączniku do postępowania przetargowego.

#### **PYTANIE 25**

Wnoszę o obniżenie kar umownych wskazanych w par.8 Umowy co najmniej o 50% ze względu na ich wygórowaną wysokość. Niezależnie od przysługującej zamawiającemu uprzywilejowanej pozycji zamawiający powinien tak kształtować treść umowy, aby realizacja zamówienia była możliwa (np. wyrok o sygn. akt KIO 283/14). Celem zamawiającego powinno być również dążenie do osiągnięcia korzystnych rynkowo cen. Zamawiający nie powinien

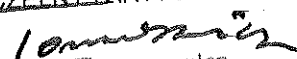


konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05). Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy doczynienia w tym przypadku, w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciążących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy dotyczące wysokości kar umownych.

DYREKTOR  
NACZELNY LARTYSTYCZNY

  
Jan Tomaszewicz