

Świdnik, dnia 11 maja 2018 r.

Sąd Rejonowy Lublin – Wschód w Lublinie
z siedzibą w Świdniku
ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18
21-040 Świdnik
sprawa: LWZP-2401-2-12/18

WYKONAWCY

Dotyczy: postępowania o udzielenia zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych na „Usługi ochrony i usługi konwojowania”

WYJAŚNIENIA TREŚCI OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU NA USŁUGI SPOŁECZNE

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) na „Usługi ochrony i usługi konwojowania” dnia 10 maja 2018 r. do Zamawiającego – Sądu Rejonowego Lublin – Wschód w Lublinie z siedzibą w Świdniku, wpłynęły drogą elektroniczną niżej zacytowane pytania:

I.

Ad. 1

Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: 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:

1. Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: 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.).
2. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:
3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie i dostarczanie faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur w formie elektronicznej,

Ad. 2

Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że 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 (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), 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 Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. 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 rażąco naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kar umownych. Przewidziane kary umowne nie są rażąco wygórowane w rozumieniu art. 484 § 2 k.c, O wysokości kary umownej w konkretnej sytuacji przesądzi zakres i czas trwania naruszenia zobowiązań umownych przez Wykonawcę. Zamawiający zwraca uwagę, że kary umowne zastrzeżone są w przypadkach nienależytego wykonywania Umowy, tak więc obawa ich naliczania nie istnieje, gdy Wykonawca będzie należycie świadczył usługi objęte przedmiotem Umowy. Wykonawca może zapobiec naliczaniu kar umownych poprzez należyte wykonywanie obowiązków, które zabezpieczone są karami umownymi.

Ad. 3

Proszę o sprecyzowanie czy Zamawiający wymaga by każda roboczogodzina była wypracowana na umowę o pracę?

Odpowiedź:

W § 3 ust. 2 Ogłoszenia w ramce Zamawiający stwierdził:

„UWAGA: Jeżeli czynności wykonywane w ramach realizacji zamówienia będą miały charakter czynności, o których mowa w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 108 ze zm.), wówczas Zamawiający wymaga, aby czynności te wykonywane były przez osoby zatrudnione przez Wykonawcę (Podwykonawcę) na podstawie umowy o pracę przez cały okres realizacji zamówienia.

Za czynności, o których mowa w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 108 ze zm.) Zamawiający uważa w szczególności czynności osób w trakcie realizacji:

- bezpośredniej ochrony fizycznej osób i mienia,
- obsługę szatni.

W konsekwencji Zamawiający wymaga, aby te osoby były zatrudnione na podstawie umowy o pracę przez cały okres realizacji zamówienia. W konsekwencji każda świadczona roboczogodzina musi być świadczona na podstawie stosunku pracy.

Ad. 4

Proszę o sprecyzowanie czy Zamawiający dopuszcza by pracownicy poza wypracowaniem norm wynikających ze stosunku o pracę wypracowali dodatkowe godzin w ramach umowy cywilnoprawnej.

Odpowiedź:

Nie, gdyż czynności tożsame co realizowane w ramach stosunku pracy nie mogą być świadczone na podstawie umowy cywilnoprawnej, gdyż stanowi to obejście przepisów lep. w szczególności w zakresie dobowego, tygodniowego czasu pracy, wynagrodzenia za godziny nadliczbowe.

Ad. 5

Proszę o potwierdzenie, iż wymóg zatrudnienia pracownika na podstawie umowy o pracę dotyczy pracownika świadczącego usługę bezpośrednio na obiekcie Zamawiającego i w związku ze świadczoną przez niego na obiekcie Zamawiającego pracą.

Odpowiedź:

Zamawiający udzielił odpowiedzi na to pytanie odpowiadając na pytanie 3 - dotyczy wszystkich osób realizujących usługę na rzecz Zamawiającego w warunkach określonych w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeksu pracy (Dz. U. z 2018 r. poz. 108 ze zm.).

Ad. 6

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 w Ogłoszeniu o zamówieniu na usługi społeczne i załącznikach do Ogłoszenia nie wyłączył możliwości zatrudniania przez Wykonawcę osób posiadających orzeczenie o niepełnosprawności, które będą realizowały przedmiot niniejszego zamówienia.

Ad. 7

Wnosimy o modyfikację załącznika nr 9, 10 w taki sposób by w imieniu Wykonawcy dokument mógł być podpisany przez pełnomocnika upoważnionego do reprezentacji. Należy zauważyć, iż zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od **Wykonawcy** w postępowaniu o udzielenie zamówienia jest to oświadczenie **Wykonawcy** a w związku z tym, w przypadku gdy do reprezentacji Wykonawcy wyznaczony jest pełnomocnik, to on na podstawie pełnomocnictwa może w imieniu **Wykonawcy** (zarządu, prokurentów) takie oświadczenia składać.

Warto zauważyć, że w ustawie PZP oraz w rozporządzeniu o którym mowa powyżej nie ma mowy o tym, by takie oświadczenia były składane przez: „odpowiednio przez osobę fizyczną albo urzędującego członka organu zarządzającego lub nadzorczego Wykonawcy, wspólnika spółki w

spółce jawnej lub partnerskiej albo komplementariusza w spółce komandytowej lub komandytowo-akcyjnej lub prokurenta" natomiast jest mowa o **oświadczeniach WYKONAWCY**.

Odpowiedź:

W zakresie załącznika nr 9,10 konieczne jest pełnomocnictwo szczególne do podpisania ww. załączników, tym samym Zamawiający wskazuje, że nie jest wystarczające pełnomocnictwo ogólne, gdyż okoliczności, o których mowa w ww. załącznikach dotyczą konkretnych osób fizycznych.

Wskazania wymaga za postanowieniem KIO z 6.07.2017 r., KIO 1227/17, że zamawiającego w przypadku postępowań prowadzonych w oparciu o art. 138o ustawy p.z.p., wiążą bezwzględnie przepisy ustawy p.z.p., tylko w zakresie reguł wskazanych w ust 2-4. Stąd odwoływanie się do postanowień Rozporządzenia jest nieadekwatne.

Ad. 8

Proszę doprecyzować załącznik nr 3a do Ogłoszenia w kolumnie b w wierszu 1 tj. ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14 w Świdniku (w zakresie wskazanym w załączniku nr 1 § 2 ust. 4). Czy chodzi o załącznik nr 1a? Proszę również o ujednoczenie opisu przedmiotu zamówienia z formularzem cenowym (załącznik nr 3a), gdyż w OPZ nie określono liczby roboczogodzin dla budynku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14. Warto zauważyć, iż załącznik nr 1a § 2 ust.4 odnosi się jedynie do budynku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18 zatem którymi zapisami ma kierować się Wykonawca przy wycenie usługi w budynku Kard. S. Wyszyńskiego 14?

Odpowiedź:

W § 2 ust. 4 załącznika nr 1a do Ogłoszenia Zamawiający wyraźnie stwierdził, iż do obowiązków osób świadczących ochronę na stanowisku portierni (monitoringu) przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18 będzie należało także:

- a) obsługa systemów alarmowych, tj. kontrolowanie monitorów. Budynki w którym zainstalowane są urządzenia rejestrujące obraz znajdują się w Świdniku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18 oraz w Świdniku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14;
- b) **dokonywanie obchodów w godzinach jak i po godzinach pracy Sądu, wewnątrz budynku ochranianego tj. budynek przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18 oraz wokół budynku, a także dokonywanie obchodu wokół budynku mieszczącego się przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14** uwzględniając miejsca narażone na pomalowanie lub zniszczenie, a więc łatwo dostępne ściany elewacji budynku, krzewy, itp. Każdorazowy obchód budynku, ze wskazaniem godziny jego rozpoczęcia i zakończenia, powinien zostać odnotowany w książce dyżurów. Obchody powinny być dokonywane z częstotliwością **nie mniejszą niż co 2 godziny. Na terenie Sądu obowiązuje system pracy służb ochrony.**

W związku z powyższym, załącznik nr 1a do Ogłoszenia nie odnosi się tylko do budynku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18. Wszystkie czynności w zakresie budynku przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 14 dokonywane są przez osoby świadczące usługę ochrona przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 18, co wynika z w/w załącznika.

II.

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający przekaze Wykonawcom, którym przekazał Ogłoszenie o zamówieniu na usługi społeczne oraz zamieści na stronie internetowej (w miejscu udostępniania Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne).

III.

Powyższe wyjaśnienia treści Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne zostaną dołączone do Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne i będą stanowić jej integralną część.

IV.

Zamawiający informuje, iż terminy, godziny i miejsce składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

DYREKTOR
Sądu Rejonowego Lublin-Wschód
w Lublinie z siedzibą w Świdniku

Sylwia Choroszyńska-Zezula