

WA.263.1.2019.AZ

Warszawa, dnia 18 stycznia 2019 r.

**Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 39 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986) zwanej dalej „ustawą”, na świadczenie usług utrzymania czystości w siedzibie WST PLRU w Olsztynie oraz w siedzibie WS PLSN we Wrocławiu w podziale na 2 części

Odpowiedzi na pytania Wykonawcy

Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający odpowiada na poniższe pytania Wykonawcy:

Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuszcza podwykonawstwo na etapie realizacji umowy w sytuacji, gdy wykonawca na etapie składania oferty nie wskazał iż będzie zlecał usługi podwykonawcom?

Odpowiedź 1:

Zamawiający opisał w SIWZ zasady realizacji niniejszego zamówienia z udziałem podwykonawców.

Pytanie 2:

Czy do realizacji usługi potrzebne będzie stosowanie technik alpinistycznych?

Odpowiedź 2:

Nie.

Pytanie 3:

Czy pracownicy podwykonawcy (np. alpinisci) muszą być zatrudnieni na podstawie umowy o pracę? Zaznaczamy, że większość podwykonawców nie zatrudnia na podstawie umowy o pracę. Wnoszę zatem o możliwość zatrudnienia alpinistów na podstawie umów cywilnoprawnych. Proszę zwrócić uwagę, iż są to prace sezonowe, wykonywane często raz na 2-3 miesiące.

Odpowiedź 3:

Wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę określa rozdz. I ust. 8 SIWZ.

Pytanie 4:

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 4:

Z uwagi na przedmiot zamówienia Zamawiający nie przewiduje zawarcia ww. umowy.

Wykonawca wraz z pytaniami zmierzającymi do wyjaśniania treści SIWZ wniósł o zmianę treści SIWZ w opisanym poniżej zakresie:

1. Wnoszę o wprowadzenie do par. 10 Umowy, zapisu: „Zamawiający jest zobowiązany do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania naruszeń określonych powyżej. Dopiero po jego bezskutecznym upływie ma prawo obciążenia Wykonawcy karą umowną”.
2. Wnoszę o obniżenie kary umownej w par. 10 ust. 2 Umowy o 50%. Zaproponowana sankcja przez Zamawiającego jest zbyt wygórowana i winna zostać obniżona. Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par.2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne. Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia ze zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione. Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09) przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, 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. Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par. 10 ust. 2 Umowy.

3. Wnoszę o wyrażenie zgody na złożenie oświadczenia – dotyczącego grupy kapitałowej - jako skutecznego w formie faksu lub w formie e-maila w terminie wskazanym w art.24 ust.5 pkt.11 – tj. 3 dni. Oświadczenie złożone w formie faksu lub e-maila zostanie również wysłane w formie pisemnej – pocztą polecony. Prośba wykonawcy wynika z faktu, iż koszty złożenia oferty wzrosły, w ramach nowelizacji ustawy z dnia 22 czerwca 2016 roku o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (zwaną dalej „Ustawą”). Złożenie oświadczenia w terminie 3 dni w formie faksu czy też e-maila, pozwoli Zamawiającemu na dokonanie oceny, czy zachodzą wobec Wykonawcy przesłanki określone w art.24 ust.1 pkt.23 Ustawy i czy podlega on wykluczeniu. Ponadto ustawodawca nie wskazał w treści art.24 ust.5 pkt.11, iż powyższe oświadczenie musi zostać złożone w formie pisemnej w terminie 3 dni, stąd wniosek o wyrażenie zgody na przesłanie oświadczenia we wskazanym powyżej terminie faksem lub e-mailem jest pełni uzasadniony i zasługuje na uwzględnienie.
4. Wnoszę o zawarcie w par. 19 Umowy, klauzuli, która umożliwi obu stronom bezwarunkowe rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, 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.
5. Wnoszę o modyfikację par. 10 ust. 4 Umowy, w zakresie: „ (...) wyliczonego proporcjonalnie do niezrealizowanej części przedmiotu umowy”.
6. Wnoszę o modyfikację par. 6 ust. 1 Umowy poprzez wykreślenie słowa „pełną”. Wykonawca może ponosić wyłącznie odpowiedzialność z tytułu niewykonania bądź nienależytego wykonania Umowy w zakresie regulującym przez przepisy Kodeksu Cywilnego.
7. Wnoszę o wprowadzenie do par. 11 Umowy zapisu: „ Wykonawca ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku zalegania Zamawiającego z zapłatą umówionego wynagrodzenia”
8. Wnoszę o wykreślenie z zał. nr 1a do SIWZ (str. 13), (...) legitymującą się dowodem osobistym o numerze oraz numerze PESEL (...).
9. Wnosimy o wyrażenie zgody na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (np. zwolnienia lekarskie, urlop na żądanie).Konieczność zachowania wymogu zatrudnienia wyłącznie na umowę o pracę w sytuacjach losowych, zdarzeniach niemożliwych do przewidzenia jest nierealne. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć ile osób będzie w danym okresie czasu np. na zwolnieniu lekarskim. Zatrudnienie na umowę o pracę poprzedzane jest spełnieniem szeregu wymagań m.in. wykonaniem i dostarczeniem badań lekarskich z zakresu medycyny pracy, czy szkoleń BHP, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.
- 10.Wnoszę o dodatkowy zapis w par. 12 ust.1 lit. b „ (...) oraz minimalnej stawki godzinowej

Zamawiający nie przewiduje zmian we wnioskowanym zakresie.

Projekt umowy przewiduje przedterminowe jej rozwiązanie jedynie w wyjątkowych sytuacjach, w przypadku nierozpoczęcia wykonywania umowy bądź jej nagminnej nieprawidłowej realizacji. Przewidziana wysokość kar umownych jest adekwatna do przewidzianych naruszeń postanowień umownych. Wniosek Wykonawcy wskazany w pkt 5 nie ma racji bytu, bowiem zapis sformułowany na wypadek nie przystąpienia Wykonawcy do realizacji umowy.

Odnosząc się do wniosku Wykonawcy dotyczącego oświadczenia o przynależności lub jej braku do grupy kapitałowej Zamawiający wskazuje, iż ustawodawca w sposób precyzyjny wskazał, w jakiej formie składane winny być oświadczenia i dokumenty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. W przypadku przedmiotowego oświadczenia ustawa wskazuje również termin złożenia ww. oświadczenia.

Bezzasadny jest również wniosek wskazany w pkt 6, bowiem zasada odpowiedzialności pracodawcy-Wykonawcy za szkodę wyrządzoną przez pracownika osobie trzeciej w związku z wykonywaniem obowiązków pracowniczych wynika z art. 120 § 1 KP.

Sekretarz
Komisji Przetargowej
Centrum Projektów Europejskich
Anna Zapała