

Wejherowo, dnia 24.01.2019 r.

L.dz. 52/01/2019

Znak sprawy: 01/DAT/2019

Biuletyn Informacji Publicznej

Dotyczy ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne w postępowaniu pn: „Świadczenie usługi całodobowej ochrony oraz dozoru osób i mienia w budynku Filharmonii Kaszubskiej - Wejherowskie Centrum Kultury przy ulicy Sobieskiego 255 w Wejherowie wraz z konwojowaniem wartości pieniężnych.”

Zamawiający zgodnie z pkt. VI Ogłoszenia o Zamówieniu na usługi społeczne wyjaśnia treść ogłoszenia odpowiadając na pytania nr 2 z dnia 22.01.2019 r.

Pytanie 1)

Czy każda roboczogodzina pracownika ma zostać wypracowana w ramach umowy o pracę?

Odpowiedź do pytania 1)

Zamawiający wyjaśnia, iż każda roboczogodzina pracownika zatrudnionego bezpośrednio przy realizacji zamówienia ma zostać wypracowana w ramach umowy o pracę. Jako pracowników bezpośrednio zatrudnionych przy realizacji zamówienia Zamawiający rozumie pracowników Wykonawcy, którzy będą wykonywać swoje obowiązki:

- na posterunku stacjonarno – obchodowym, który będzie pełniony stale i całodobowo;

- na patrolu wewnątrzobiektowym, który będzie świadczony codziennie w godzinach 16:00 – 23:00.

Pytanie 2)

Wnosimy o wykreślenie wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę pracowników wchodzących w skład grupy interwencyjnej i konwojowania wartości pieniężnych bowiem jest on sprzeczny 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 grupę interwencyjną i konwój ponieważ nie są one wykonywane pod kierownictwem pracodawcy oraz w z góry wyznaczonym czasie, zatem usług świadczonych przez osoby tworzące grupę nie można utożsamiać ze stosunkiem pracowniczym.

Co ważne kwestionowany wymóg narusza przepis art. 29 ust. 2 uPzp w zw z art. 7 ust. 1 uPzp oraz art. 138k uPzp bowiem ukształtował opis przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję nie uwzględniając specyfiki usług stanowiących przedmiot w/w zamówienia należy bowiem mieć na uwadze, iż na rynku usług ochrony istnieją firmy wyspecjalizowane w węższym zakresie tych usług tj wykonywaniu czynności w zakresie grupy interwencyjnej i konwojowania wartości pieniężnych równocześnie na rzecz kilku podmiotów, posiadające stosowny sprzęt i wyspecjalizowane zasoby osobowe, którym wykonawcy powierzają te czynności jako podwykonawcom, co pozwala zapewnić Zamawiającym bardziej konkurencyjne ceny bowiem nie muszą nabyć a tym samym uwzględnić w zaoferowanej zamawiającemu cenie kosztów wyposażenia grupy – jednakże firmy te nie zatrudniają osób tworzących grupę na podstawie umów o pracę i ze względu na charakter czynności grupy nie są zainteresowane zmianą formy zatrudnienia. Podkreślenia wymaga, że sami pracownicy nie wyrażają zainteresowania zatrudnieniem na podstawie umowy o pracę . W tym miejscu zasadnym wydaje się wskazanie na niezwykle trafne spostrzeżenie Sądu Okręgowego we Wrocławiu, poczynione w wyroku z dnia 27 maja 2010 r. sygn.. akt. X Ga 123/10, iż „przy określaniu warunków udziału w postępowaniu, zamawiający winien mieć na uwadze również cechy rynku, na którym będzie udzielać zamówienia” Należy wskazać, iż utrzymanie kwestionowanego wymogu bezpodstawnie bowiem wbrew przesłankom uprawniającym do jego wprowadzenia dyskryminuje liczne grono wykonawców, którzy z powodzeniem wskazaną powyżej praktykę stosowali, czyniąc tym samym opis przedmiotu zamówienia nadmiernym, nieproporcjonalnym do oczekiwanego rezultatu.

Należy również wskazać, iż tak rygorystyczny opis warunków realizacji przedmiotu zamówienia stanowi istotne naruszenie art. 44 ust. 3 pkt. 1 lit a i b ustawy z dnia 27.08.2009 r o finansach publicznych (Dz.U. 2009 nr 157 poz. 1240) nakazującego dokonywać wydatków publicznych w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z dotychczasowych nakładów i optymalnego doboru nakładów i środków służących osiągnięciu założeń bowiem w ich wyniku Zamawiający otrzyma istotnie mniejszą ilość ofert a w konsekwencji wyższe ceny.

Odpowiedź do pytania 2)

Zamawiający wyjaśnia, iż na podstawie umowy o pracę powinni być zatrudnieni pracownicy Wykonawcy, którzy będą wykonywać swoje obowiązki bezpośrednio przy realizacji zamówienia:

- na posterunku stacjonarno – obchodowym, który będzie pełniony stale i całodobowo;
- na patrolu wewnątrzobiektowym, który będzie świadczony codziennie w godzinach 16:00 – 23:00.

Jednocześnie Zamawiający nie stawia wymogu zatrudnienia na umowę o pracę pracowników wchodzących w skład zarówno grup (patroli) interwencyjnych jak i zajmujących się konwojowaniem wartości pieniężnych. Przy czym zastrzega, iż niniejsi pracownicy muszą posiadać stosowne uprawnienia niezbędne do pracy danym stanowisku.

Pytanie 3)

Prosimy o informację, czy Zamawiający w budżecie na usługę będącą przedmiotem niniejszego postępowania założył ewentualne kary, które może nałożyć na wyłonionego Wykonawcę.

Odpowiedź do pytania 3)

Informujemy, iż na dzień 22.01.2019 r. budżet Zamawiającego na rok 2019 nie uwzględnia przychodów z tytułu kar umownych. Jednocześnie Zamawiający nie wyklucza takiej możliwości na każdym etapie realizacji przedmiotowego zadania. Jednym z warunków zaplanowania tego typu przychodów jest zaistnienie jednej z przesłanek opisanych w załączniku nr 3 „Projekt Umowy”, a w szczególności zapisów § 6 „Kary umowne i odstąpienie od umowy”.

Pytanie 4)

W nawiązaniu do zapisu §4 ust 7 wzoru umowy prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający na etapie zawarcia umowy nie żąda dedykowanej polisy ubezpieczeniowej do umowy, a ogólnej polisy ubezpieczeniowej od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia.

Odpowiedź do pytania 4)

Zamawiający dopuszcza przedłożenie przez Wykonawcę zarówno ogólnej polisy ubezpieczeniowej jak i dedykowanej polisy ubezpieczeniowej.

Pytanie 5)

W związku z zapisami § 6 Wzoru 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, umożliwiając mu narzucanie warunków dotyczących realizacji zamówienia, jednak powinien on tak ukształtować treść umowy aby realizacja zamówienia w ogóle była możliwa. Zatem zastrzeganie 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”.

Odpowiedź do pytania 5)

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów § 6 „Projektu umowy”.

Pytanie 6)

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 obciążanych karami umownymi za nieprawidłowości w wykonaniu umowy.

Odpowiedź do pytania 6)

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie wysokości zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

Wszystkie udzielone przez Zamawiającego odpowiedzi na zadane pytania, wyjaśnienia, uzupełnienia oraz zmiany stanowią integralną część Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne i są dla Wykonawców wiążące.

Zamawiający prosi o niezwłoczne potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma drogą elektroniczną pod adres: m.zacharski@wck.org.pl

Z-ca DYREKTORA

mgr Waldemar Czaja

Otrzymują:

- 1) Adresat
- 2) a/a
- 3) Biuletyn Informacji Publicznej