



Gdańsk, 8 czerwca 2018

SWZP.0261.03.18.AL

ZAPYTANIA I ODPOWIEDZI DO TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: Usługę sprzątania w obiekcie wraz z utrzymaniem czystości na terenach przyległych do Europejskiego Centrum Solidarności

Do Europejskiego Centrum Solidarności jako Zamawiającego w dniu 05.06.2018 roku wpłynęły zapytania o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy Pzp, udziela następujących wyjaśnień:

Pyt. 1. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnosimy 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 obarczone 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 rażące 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”.

Odp. Kary umowne przewidziane przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie są rażąco wysokie.

Pyt. 2 W związku z faktem, że Zamawiający w prowadzonym przez siebie postępowaniu będzie badał cenę każdej oferty przez pryzmat zawarcia w niej kosztów uwzględniających co najmniej minimalne wynagrodzenie za pracę, proszę o udzielenie odpowiedzi, **w jaki sposób Zamawiający weryfikował będzie, czy wspomniane minimalne wynagrodzenie nie będzie – w celu obejścia obowiązujących przepisów – pomniejszane przez wykonawców o koszty korzystania przez pracowników ze sprzętu lub wyposażenia niezbędnego do wykonania usługi albo inne koszty, np. koszty szkoleń?**

Pytanie motywowane jest faktem, iż w związku ze zmianami legislacyjnymi w zakresie minimalnego wynagrodzenia za pracę, obecnie wszystkie Oddziały ZUS mają obowiązek badania sposobu wynagradzania personelu, zatrudnionego przez przedsiębiorców do świadczenia usług. Za praktyki naganne, zagrożone sankcjami, ZUS uznaje m.in. pomniejszanie minimalnego wynagrodzenia personelu o różne koszty dodatkowe, w tym koszty korzystania ze sprzętu, wyposażenia niezbędnego do wykonania usługi lub koszty szkoleń. Weryfikacja powyższych praktyk może także następować poprzez bezpośrednie zwracanie się ZUS do Zamawiających – jako Zleceniodawców, wydatkujących środki publiczne, o udzielenie informacji w zakresie sposobu świadczenia usług na ich rzecz.

Odp. Zamawiający nie ma instrumentu prawnego do weryfikacji stosunków prawnych, łączących wykonawcę z jego pracownikami. Nie jest również podmiotem powołanym w tym celu. Zadania tego typu wykonują wyspecjalizowane instytucje, np. Państwowa Inspekcja Pracy czy wspomniany ZUS. Zamawiający nie odpowiada za praktyki stosowania przepisów prawa przez inne podmioty obrotu prawnego, natomiast związany jest określonymi przez bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa warunkami minimalnymi w zakresie wynagrodzenia. W organizowanym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego zamawiający zobligowany jest umożliwić wykonawcom ubiegającym się o udzielenie zamówienia publicznego spełnienie warunków pozwalających na realizację tego obowiązku.

Pyt. 3. W załączniku nr 1 do SIWZ wskazano, że „Zamawiający zapewni Wykonawcy pomieszczenie socjalne” (str. 17) oraz „Zamawiający udostępni Wykonawcy miejsce na magazynowanie sprzętu i niezbędnych materiałów oraz środków czystości w obrębie budynku ECS”. Prosimy o doprecyzowanie, czy pomieszczenia te zostaną udostępnione bezpłatnie? Jeżeli tak prosimy o dodanie do projektu umowy zapisu „Zamawiający umożliwi pracownikom

Wykonawcy realizującym usługi porządkowo – czystościowe na obiekcie korzystanie z pomieszczeń należących do Zamawiającego”. Jeżeli nie prosimy o udostępnienie wzoru umowy najmu/dzierżawy pomieszczeń.

Odp. Pomieszczenie socjalne oraz miejsce na magazynowanie sprzętu i niezbędnych materiałów Zamawiający udostępni Wykonawcy bezpłatnie. Zamawiający nie zmieni wzoru umowy w szczególności ze względu na okoliczność, iż umowa nie przewiduje pobierania opłat z tytułu wynajmowania wymienionych pomieszczeń.

Pyt. 4. Prosimy o wskazanie terminu płatności faktur, z uwagi na brak podania tej informacji w §6 ust. 4 projektu umowy.

Odp. Termin płatności faktur wynosi 14 dni od daty otrzymania faktury.

Pyt. 5. Proszę o podanie aktualnego wykonawcy usługi sprzątnięcia wraz z utrzymaniem czystości na terenach przyległych oraz o wskazanie wartości netto z faktur za trzy ostatnie miesiące świadczenia usługi.

Odp. Aktualnym wykonawcą usługi sprzątnięcia wraz z utrzymaniem czystości na terenach przyległych jest firma Agis Nieruchomości. Wartości z faktur dotyczą całego zakresu przedmiotu umowy zawartej z firmą Agis Nieruchomości, tj. usługi obsługi technicznej, ochrony, sprzątnięcia oraz pielęgnacji zieleni, z czego koszt usługi sprzątnięcia nie jest wyodrębniony.

Pyt. 6. Czy Zamawiający dopuszcza podlimit odpowiedzialności w wysokości 1 mln zł dla szkód powstałych w mieniu o charakterze zabytkowym, artystycznym, muzealnym oraz za szkody w dokumentach, planach i zbiorach archiwalnych?

Odp. Zamawiający nie dopuszcza podlimitu odpowiedzialności w wysokości 1 mln zł dla szkód powstałych w mieniu o charakterze zabytkowym, artystycznym, muzealnym oraz za szkody w dokumentach, planach i zbiorach archiwalnych. Zgodnie z zapisami umowy (§ 12, ust. 4), suma gwarancyjna nie będzie niższa niż 3 mln (trzy miliony) złotych na jedno i wszystkie zdarzenia w okresie ubezpieczenia.

Pyt. 7 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.).*



Europejskie
centrum
solidarności

2. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:
3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.
4. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest

Odp. Zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur w formie elektronicznej, w formacie PDF. Zamawiający nie zmieni wzoru umowy. Zamawiający wyrazi zgodę na wystawianie i dostarczanie faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur w formie elektronicznej, w formacie PDF odrębnym dokumentem, w trakcie realizacji umowy.

Basil Kerski

Dyrektor Europejskiego Centrum Solidarności