

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA
DOTYCZĄCE TREŚCI SIWZ**

EZP-271-2/65/2018/p.2

Działając na podstawie przepisu art. 38 ust. 2 w zw. z art. 10a ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r., Zamawiający – Uniwersytecki szpital Dziecięcy w Krakowie informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na **świadczanie usługi bezpośredniej, całodobowej ochrony fizycznej osób i mienia w obiektach Uniwersyteckiego Szpitala Dziecięcego w Krakowie (EZP-271-2-65/2018)** prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy, wpłynęły do Zamawiającego pytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Treść pytań wraz z wyjaśnieniami poniżej:

W związku z zamiarem przystąpienia naszej firmy do w/w przetargu składamy wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz projektu umowy:

Pytanie 1:

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: 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.*
4. *Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest*

Odpowiedź:

Zamawiający nie akceptuje faktur wystawianych i dostarczanych w formie elektronicznej. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 2: 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 (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 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 współżycia 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 3. Proszę o wyjaśnienie że wymagania wskazane w rozdziale III OPZ pkt. 5, a w szczególności zapis o „wysokiej sprawności ruchowej i umiejętnościach praktycznego zastosowania środków przymusu bezpośredniego pozwalających na skuteczne reagowanie w przypadku zaistnienia zagrożenia” potwierdza że pracownicy ochrony wymienieni w rozdziale III OPZ w pkt 2 a, b, c, d, muszą posiadać legitymację kwalifikowanego pracownika ochrony **i nie mogą posiadać stopnia niepełnosprawności.**

Odpowiedź:

Wymagania dotyczące wszystkich pracowników ochrony: Wykonawca do wykonania usługi zapewni pracowników ochrony spełniających n/w kryteria:

- posiadających zdolność fizyczną i psychiczną do wykonywania zadań objętych zamówieniem;
- o wysokiej sprawności ruchowej i umiejętnościach praktycznego zastosowania środków przymusu bezpośredniego pozwalających na skuteczne reagowanie w przypadku zaistnienia zagrożenia;
- o nienagannej opinii;
- nie karanych;
- odpowiednio przeszkolonych, gwarantujących skuteczność ochrony, obowiązkowo noszących odpowiednie umundurowanie i identyfikator podczas pełnienia służby;
- dbających o wygląd zewnętrzny;
- cechujących się: punktualnością, dyskrecją, wykazujących duże opanowanie i kulturę osobistą;

- zobowiązanych do zachowania tajemnicy w czasie trwania umowy i po jej ustaniu: **Pracownicy ochrony zobowiązani są podpisać oświadczenia o zachowaniu tajemnicy służbowej i poufności zgodnie z załącznikiem nr 4 do umowy**

Natomiast: Pkt III d SIWZ wprowadza wyższe wymagania dla pracowników ochrony zatrudnionych w rejonie S-4 Dyspozytor SOR, którzy oprócz w/w muszą:

- posiadać odpowiednie uprawnienia do wykonywania prac na wysokości powyżej 3 m,
- legitymację kwalifikowanego pracownika ochrony,
- nie mogą być osobami posiadającymi orzeczenie o niepełnosprawności.

(Wykaz osób przewidzianych do realizacji zadania stanowić będzie załącznik do umowy)

Pytanie 4. Zgodnie z instrukcją, zawartą w jednolitym, europejskim dokumencie zamówienia w części D: „Jeżeli tak i o ile jest to wiadome, proszę podać wykaz proponowanych podwykonawców”, wnoszę o zmianę zapisu SIWZ w pkt. 7 (strona 6 SIWZ) na:

Zamawiający żąda wskazania przez Wykonawcę części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcom, i podania przez Wykonawcę firm podwykonawców o ile jest to wiadome. Proszę także o wykreślenie zapisu z pkt VI ppkt 4 wskazującego konieczność dołączenia do oferty JEDZ podwykonawcy lub jego ewentualne uzupełnienie – zgodnie z poniższą propozycją:

Wykonawca zwolniony jest z obowiązku przedkładania oświadczenia JEDZ Podwykonawcy, jeśli na etapie składania ofert nazwy firm Podwykonawców nie są mu wiadome.

Wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, a który zamierza powierzyć część zamówienia podwykonawcy, zobowiązany jest do przedłożenia przed podpisaniem umowy oświadczenia JEDZ podwykonawcy oraz dokumentów potwierdzających brak istnienia podstaw do wykluczenia wobec podwykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ

Pytanie 5.

Zamawiający w rozdziale III, pkt. 10 (strona 6 SIWZ) wymaga do wykonywania przedmiotu zamówienia osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę (za wyjątkiem grup interwencyjnych) jednocześnie dopuszczając umowy cywilnoprawne (w ramach zastępstwa w razie nieobecności pracownika – choroba, urlop, nieobecność nieusprawiedliwiona).

Wnosimy o wykreślenie zapisów dopuszczających umowy cywilnoprawne, ponieważ:

Umowa cywilnoprawna nie może spełniać kryteriów stosunku pracy, którymi są przede wszystkim:

- stałe miejsce i godziny pracy
- wykonywanie pracy w podporządkowaniu organizacyjnemu i służbowym,
- bezwzględny wymóg osobistego świadczenia pracy,
- wykonywanie pracy za wynagrodzeniem i ciągłość świadczenia.

Zgodnie z art. 22 § 12, **nie jest dopuszczalne zastąpienie umowy o pracę umową cywilnoprawną przy zachowaniu warunków wykonywania pracy**. Oznacza to, że jeśli praca wykonywana jest w warunkach typowych dla stosunku pracy, to pracodawca nie ma prawa nawiązać z pracownikiem w takiej sytuacji zamiennie umowy cywilnoprawnej.

Zgodnie z art. 281 pkt 1 Kodeksu pracy, kto – będąc pracodawcą lub działając w jego imieniu – zawiera umowę cywilnoprawną w warunkach, w których zgodnie z art. 22 § 1 powinna być zawarta umowa o pracę, podlega karze grzywny od 1.000 zł do 30.000 zł.

Ponadto pracodawca, zastępując umowę o pracę umową cywilnoprawną, powinien liczyć się z roszczeniami pracowników. Najczęściej są to żądanie wypłaty odszkodowania z tytułu niezgodnego z prawem rozwiązania umowy o pracę, zasądzenia ekwiwalentu za niewykorzystany urlop

wypoczynkowy, czy odprawy pieniężnej w związku z wypowiedzeniem umowy o pracę z przyczyn nie dotyczących pracowników. Pracownik może także domagać się wynagrodzenia za pracę w godzinach nadliczbowych oraz po zakończeniu pracy wydania świadectwa pracy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozostałe postanowienia SIWZ pozostają bez zmian.

Niniejsze pismo zamieszczone zostaje na stronie internetowej bip.usdk.pl

Kierownik
Sekcji ds. Zamówień Publicznych

mgr Robert Kochański