

Sopot, dnia 27.05.2020 r.

**dot.: ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne, prowadzonego w trybie art. 138o Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, na świadczenie przez Wykonawcę na rzecz Zamawiającego usług stałej ochrony nieruchomości budynkowej, gruntowej oraz mienia Muzeum, w tym pomieszczeń znajdującej się w budynku Muzeum restauracji oraz zapewnienie wsparcia ochrony fizycznej poprzez usługę zmotoryzowanego patrolu interwencyjnego, znak: ZP/1/2020**

Działając na podstawie pkt. VI.2 Ogłoszenia, Zamawiający, w odpowiedzi na pytania zgłoszone w toku przedmiotowego postępowania przez Wykonawców, udziela następujących wyjaśnień dotyczących treści Ogłoszenia.

Lp.	Treść pytania	Treść wyjaśnienia udzielonego przez Zamawiającego
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	Przewidziane kary nie są wygórowane i w każdym przypadku stanowią tylko ułamek prawdopodobnego wynagrodzenia Wykonawcy. W żadnej mierze zapisy te nie faworyzują Zamawiającego. Naruszenie postanowień umownych, w przypadku którego dojść może do żądania kary umownej, zależy w głównej mierze od staranności wykonawcy i prawidłowego nadzoru nad osobami realizującymi usługi ochrony na miejscu.  Podkreślenia wymaga fakt, że Obiekt będący przedmiotem ochrony jest obiektem o charakterze szczególnym, w którym znajdują się przedmioty/eksponaty o wartości nie tylko materialnej. Zaniedbania w zakresie realizacji usług ochrony mogą mieć konsekwencji niemożliwe do wycenienia.  Wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Wykonawcy,

	<p>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”</p>	<p>Zamawiający zmienia zapisy umowne w sposób następujący:</p> <p>Par 9 ust. 2 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:</p> <p>2. Kary umowne, o których mowa w ust. 1 pkt 1) – 7) powyżej będą przez Zamawiającego naliczane odrębnie za każdy przypadek naruszenia, a Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kwoty stanowiącej iloczyn przypadków naruszenia oraz kwoty określonej za stwierdzone naruszenie, <u>nie więcej 35 % wartości umowy określonej w § 8 ust. 6, za każdy dzień lub każde naruszenie.</u></p>
<p>2.</p>	<p>Ze względu na zastosowanie procedury opartej na przepisach art. 138 o ust. 2-4 dotyczącej zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi, o których mowa w dziale III rozdział VI ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku. Prawo zamówień publicznych (zwane dalej „Ustawą”) oraz ze względu na brak informacji o przysługujących Wykonawcy środkach ochrony prawnej w ramach prowadzonego postępowania o zamówienie publiczne, a naczelną zasadą wynikającą z przepisów ustawy, gdzie „zamawiający udziela zamówienia w sposób przejrzysty, obiektywny i niedyskryminujący z poszanowaniem art.7 Ustawy”, wnosimy o zawarcie w ogłoszeniu, specyfikacji istotnych warunków zamówienia uprawnienia dla Wykonawców umożliwiających skorzystanie ze środków ochrony prawnej, w sytuacji niezgodnej z przepisami ustawy czynności zamawiającego podjętej w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub zaniechania czynności, do której zamawiający jest zobowiązany na podstawie Ustawy, tj.: „W okresie trwania niniejszej procedury, Wykonawcom przysługuje uprawnienie dotyczące poinformowania Zamawiającego o niezgodnej czynności podjętej przez niego lub zaniechaniu czynności, którą winien wykonać. Informację Wykonawca przekazuje Zamawiającemu w terminie 5 dni od dnia przestania informacji o czynności</p>	<p>Zamawiający podtrzymuje zapisy Ogłoszenia.</p> <p>Zamawiający, prowadząc postępowanie w oparciu o art.138o, obowiązany jest do stosowania zasad w tym artykule zawartych. Wszystkie reguły zawarte w art. 138o ust. 2-4 w niniejszym postępowaniu zostały uwzględnione i są respektowane.</p>

	<p>zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia. W informacji wykonawca powinien wskazać czynność lub zaniechanie czynności zamawiającego, której zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy, zawierać zwięzłe przedstawienie zarzutów, określać żądanie oraz wskazywać okoliczności faktyczne i prawne uzasadniające wniesienie informacji. Informację można wnieść za pośrednictwem faksu, e-maila lub pisemnie. Informację rozpatruje Zamawiający w terminie 5 dni od dnia jego doręczenia (w formie faksu, e-maila lub pisemnie).</p> <p>W przypadku uznania zasadności przekazanej informacji zamawiający powtarza czynność albo dokonuje czynności zaniechanej, informując o tym wykonawców w sposób przewidziany w ustawie dla tej czynności".</p>	
3.	Proszę o informację, czy Grupa Interwencyjna podejmująca reakcje w sytuacjach zagrożenia ma być grupą SUFO – dwuosobową, uzbrojoną, w oznakowanym pojeździe?	Nie.
4.	Proszę o potwierdzenie, że wymóg zatrudnienia pracowników (w tym pracowników podwykonawcy) na podstawie umowy o pracę nie dotyczy pracowników grup i patroli interwencyjnych. Zaznaczamy, że większość podwykonawców nie zatrudnia na podstawie umowy o pracę osób wchodzących w skład grupy/patrolu interwencyjnego, gdyż podmioty te obsługują także inne podmioty gospodarcze, gdzie nie ma wymogu umowy o pracę.	Zgodnie z pkt I.3 oraz §1 ust. 6 wzoru umowy Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób, wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności wymienione w pkt I.1 oraz w §4 wzoru umowy, <b><u>z wyłączeniem usług zmotoryzowanego patrolu interwencyjnego.</u></b>
5.	Proszę o podanie jak często dochodzi do interwencji Grup Interwencyjny w skali miesiąca	Ok. 2 razy w ciągu roku
6.	Proszę o wydłużenie czasu dojazdu Grupy Interwencyjnej z czasu 7 minut do czasu 10 minut w godzinach 22.00-06.00. Przedstawiony przez Zamawiającego czas dojazdu jest przykładem ograniczania konkurencji, wiedząc, że na rynku działa wiele wyspecjalizowanych firm zajmujących się usługą ochrony doraźnej gwarantując rzetelne wykonanie usługi tylko w przedziale czasowym zaproponowanym przez naszą spółkę. Zaznaczamy, że grupa interwencyjna/patrol interwencyjny nie jest pojazdem uprzywilejowanym, musi przestrzegać zasad ruchu drogowego. Ponadto, warunki atmosferyczne, sygnalizacja świetlna mogą uniemożliwić dojazd w czasie 7 min.	Zamawiający podtrzymuje zapisy Ogłoszenia.
7.	Wnoszę o wprowadzenie do umowy zapisu: Zamawiający jest zobowiązany do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania	Zamawiający podtrzymuje zapisy Ogłoszenia.

	naruszeń określonych w umowie. Dopiero po jego bezskutecznym upływie ma prawo obciążenia Wykonawcy karą umowną.	W przypadku naruszenia polegającego na opuszczeniu miejsca sprawowania ochrony lub niestawieniu się do pracy przez pracownika ochrony, takie wezwanie nie ma żadnego praktycznego sensu i w konsekwencji eliminuje możliwość nałożenia kary umownej, a tym samym rekompensaty za niewykonanie umowy.
8.	Czy obiekt Zamawiającego jest wpisany do ewidencji obszarów, obiektów i urzędzeń podlegających obowiązkowej ochronie zgodnie z Ustawą o ochronie osób i mienia (Dz.U.2018.0.2142 t.j. - Ustawa z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia).	Nie, obiekt Zamawiającego <u>nie jest</u> wpisany do ewidencji wskazanej w pytaniu.

Jednocześnie, w związku z udzielonymi wyjaśnieniami, w celu umożliwienia Wykonawcom uwzględnienia ich w składanych ofertach oraz zgodnie z pkt. VI.2 Ogłoszenia, Zamawiający zmienia termin składania ofert.

Oferty należy składać do dnia 02 czerwca 2020 roku do godziny 11:00.

Oferty zostaną otwarte w dniu 02 czerwca 2020 roku o godzinie 13:00.

Z poważaniem