

**G-252-28/20**

Sąd Rejonowy w Rzeszowie, jako zamawiający w przedmiotowym postępowaniu działając zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. 1843 t.j.) zwany dalej ustawą w związku z art. 38 ust. 1 ustawy przekazuje treść zapytań i udziela wyjaśnień.

**dotyczy: wszystkich Wykonawców, którzy pobrali SIWZ dotyczącą przetargu nieograniczonego pn. „ Usługa ochrony i mienia”**

**Pytanie nr 1**

1. Proszę o informację, jak będą realizowane obowiązki stron w przypadku wystąpienia tzw. „siły wyższej”. Pytanie wynika z obecnej sytuacji, która kształtuje obecny rynek pracy zwłaszcza dostępność pracowników w okresach kwarantanny.

Jednocześnie, w związku z zaistniałą sytuacją zagrożenia pandemią koronawirusa, wnoszę o wprowadzenie do wzorca umowy postanowień dotyczących wystąpienia siły wyższej. Poniżej przykładowe zapisy, które zamawiający – wzorem innych zamawiających publicznych - mógłby wprowadzić do wzorca umowy:

**SIŁA WYŻSZA**

- 1. Na czas działania Siły Wyższej obowiązki Strony, która nie jest w stanie wykonać danego obowiązku ze względu na działanie Siły Wyższej, ulegają zawieszeniu.*
- 2. Strona Umowy, która opóźnia się ze swoim świadczeniem wynikającym z Umowy ze względu na działanie Siły Wyższej nie jest narażona na konsekwencje finansowe (w tym odsetki, kary albo inne konsekwencje finansowe) lub odstąpienie od Umowy przez drugą Stronę z powodu niedopełnienia obowiązków Umownych.*
- 3. Dla potrzeb Umowy, "Siła Wyższa" oznacza zdarzenie, którego wystąpienie jest niezależne od Stron i któremu nie mogą one zapobiec przy zachowaniu należytej staranności, a w szczególności: wojny, stany nadzwyczajne, klęski żywiołowe, epidemie, ograniczenia związane z kwarantanną, embargo, rewolucje, zamieszki i strajki, które uniemożliwiają wykonywanie Przedmiotu Umowy.*
- 4. Każda ze Stron jest obowiązana do niezwłocznego zawiadomienia drugiej ze Stron o zajściu przypadku Siły Wyższej. O ile druga ze Stron nie wskaże inaczej na piśmie, Strona, która dokonała zawiadomienia będzie kontynuowała wykonywanie swoich obowiązków wynikających z Umowy, w takim zakresie, w jakim jest to praktycznie uzasadnione, jak również musi podjąć wszystkie alternatywne działania zmierzające do wykonania Umowy, których podjęcia nie wstrzymuje zdarzenie Siły Wyższej.*
- 5. W przypadku ustania Siły Wyższej, Strony niezwłocznie przystąpią do realizacji swych obowiązków wynikających z Umowy.*

**Odpowiedź Nr 1**

**Biorąc pod uwagę istotę, cel i zakres umowy która ma być zawarta w ramach zamówienia publicznego Zamawiający nie przewiduje wprowadzenia do treści zawieranej umowy uregulowań dotyczących siły wyższej.**

#### **Pytanie nr 2**

2. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę 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 obciążone 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”.

#### **Odpowiedź Nr 2**

**Zamawiający nie dokonuje żadnych zmian w zakresie wysokości kar umownych przewidzianych w istotnych postanowieniach umowy i wzorze umowy, stanowiącym załącznik nr 3 do SIWZ .**

#### **Pytanie nr 3**

3. Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza - w przypadku wykonawców wspólnie realizujących usługę (konsorcjum) - aby każdy członek konsorcjum mógł wystawić odrębną fakturę za wykonanie swojej części przedmiotu umowy, zgodnie z określonym w umowie konsorcjum podziałem czynności.

#### **Odpowiedź Nr 3**

**Zamawiający dopuszcza, w przypadku wykonawców wspólnie realizujących usługę (konsorcjum), wystawianie przez każdego członka konsorcjum odrębnej faktury za wykonanie swojej części przedmiotu umowy, zgodnie z określonym w umowie konsorcjum podziałem czynności.**

#### Pytanie nr 4

4. 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/minimalną stawkę godzinową, proszę o udzielenie odpowiedzi, w jaki sposób Zamawiający weryfikował będzie, czy wspomniane minimalne wynagrodzenie/minimalna stawka godzinowa nie będą – 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/minimalnej stawki godzinowej 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.

#### Odpowiedź Nr 4

**Zgodnie z zapisem zawartym w § 2 ust. 7 b projektu umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SIWZ Zamawiający celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 2 czynności w trakcie realizacji zamówienia może żądać przedłożenia przez Wykonawcę poświadczonej za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę kopii umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, w przypadku których istnieje obowiązek zatrudniania na umowę o pracę wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony.**

#### Pytanie nr 5

5. Uprzejmie proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza waloryzację wynagrodzenia umownego o wskaźnik wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych?

Zamawiający nie zamieścił w umowie, ani w zasadniczej części siwz zapisów dotyczących waloryzacji wynagrodzenia w innych okolicznościach niż wynikające z art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych. Jednocześnie zamawiający nie wykluczył zmian do umowy dokonywanych w oparciu o art. 144 ustawy pzp. Wobec powyższego, mając na uwadze długi okres realizacji zamówienia oraz dynamikę wzrostu cen towarów i usług – (Ceny towarów i usług konsumpcyjnych w maju 2019 r. w stosunku do poprzedniego miesiąca, wzrosły o 0,2% (przy wzroście cen towarów – o 0,6% i spadku cen usług – o 0,9%).

W porównaniu z analogicznym miesiącem ub. roku ceny towarów i usług konsumpcyjnych wzrosły o 2,4% (w tym usług – o 3,3% i towarów – o 2,0%) - dążąc do ustalenia optymalnej ceny za wykonanie przedmiotowej usługi (tj. bez zbędnego podnoszenia ceny ofertowej o rezerwę na wypadek

ewentualnego dalszego wzrostu cen produktów, surowców, materiałów oraz energii) prosimy o wprowadzenie do umowy zapisu o treści: „Strony ustalają, że wynagrodzenie za przedmiot podlega raz do roku (w pierwszym kwartale każdego rozpoczętego roku realizacji umowy) waloryzacji według wskaźnika wzrostu cen, publikowanego przez GUS w Biuletynie Statystycznym. Waloryzacja będzie naliczana od dnia ..... 20....r. Naliczenie waloryzacji następuje wskaźnikiem za rok poprzedni”.

#### **Odpowiedź Nr 5**

**Zamawiający nie dopuszcza zmian w postanowieniach umowy, w tym zmian wysokości wynagrodzenia w innych okolicznościach niż wynikające z § 15 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SIWZ.**

#### **Pytanie nr 6**

6. Czy w związku z przyjęciem przez Rząd RP Rozporządzenia w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2021 r; Wykonawca winien w cenie swej oferty skalkulować koszty pracy na 2021 r. w znanej już na dzień składania ofert nowej wysokości, tj. min. 2 800,00 zł na umowę o pracę oraz min. 18,30 zł za 1 roboczogodzinę pracy na umowę - zlecenie, czy też Zamawiający nie stawia takiego wymagania i po zawarciu umowy, na wniosek Wykonawcy, dokona odpowiedniej waloryzacji wynagrodzenia umownego o wartość dodatkowych kosztów poniesionych przez Wykonawcę, począwszy od dnia wejścia w życie powyższych zmian?

#### **Oraz na pytanie**

Jakie minimalne wynagrodzenie za pracę ma przyjąć Wykonawca kalkulując wynagrodzenie pracownika ochrony fizycznej.

#### **Odpowiedź Nr 6**

**W związku z faktem, iż zamówienie dotyczy świadczenia usług ochrony osób i mienia w 2021 r. Wykonawca winien w cenie swej oferty skalkulować koszty pracy wg. przepisów obowiązujących na 2021 r. tj. z uwzględnieniem przepisów Rozporządzenie Rady Ministrów z dnia 15 września 2020 r. w sprawie wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę oraz wysokości minimalnej stawki godzinowej w 2021 r. opublikowanego w Dz. U. z 2020 r poz. 1596.**

#### **Pytanie nr 7**

7. Proszę o sprecyzowanie czy w warunkach udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej Zamawiający ma na myśli 2 osobową uzbrojoną grupę interwencyjną zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 21 października 2011 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania oraz ewidencjonowania broni i amunicji tj. grupa interwencyjna — co najmniej dwóch uzbrojonych pracowników ochrony, którzy po uzyskaniu za pośrednictwem uzbrojonego stanowiska interwencyjnego informacji z urządzeń lub systemów alarmowych sygnalizujących zagrożenie chronionych osób lub mienia wspólnie realizują zadania ochrony osób lub mienia w formie bezpośredniej ochrony fizycznej doraźnej na terenie chronionego obszaru, obiektu lub urządzenia.

Czy takiej grupy interwencyjnej wymaga do realizacji zamówienia?

#### **Odpowiedź Nr 7**

#### **Odpowiedź Nr 7**

**Zamawiający wymaga aby Wykonawca dysponował 2 osobową uzbrojoną grupą interwencyjną zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Spraw Wewnętrznych i Administracji z dnia 21 października 2011 r. w sprawie zasad uzbrojenia specjalistycznych uzbrojonych formacji ochronnych i warunków przechowywania oraz ewidencjonowania broni i amunicji**

#### **Pytanie nr 8**

8. Proszę o sprecyzowanie czy Zamawiający wymaga by każda roboczogodzina była wypracowana na umowę o pracę przez dowódców zmiany?

#### **Odpowiedź Nr 8**

**Zamawiający wymaga od Wykonawcy zatrudnienia na umowę o pracę osób wykonujących czynności związane z ochroną fizyczną osób i mienia, gdyż wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974r. Kodeks pracy (Dz.U. z 2020 r. poz. 1320 t.j.)**

#### **Pytanie nr 9**

9. Proszę o sprecyzowanie czy Zamawiający dopuszcza by pracownicy poza wypracowaniem norm wynikających ze stosunku o pracę wypracowali dodatkowe godzin w ramach umowy cywilnoprawnej?

#### **Odpowiedź Nr 9**

**Zamawiający nie dopuszcza aby pracownicy skierowani do pracy w obiekcie Zamawiającego poza wypracowaniem norm wynikających ze stosunku pracy wypracowali dodatkowe godziny w ramach umowy cywilnoprawnej.**

#### **Pytanie nr 10**

Działając na podstawie Dyrektywy Rady Europejskiej 2000/78/WE z dnia 27 listopada 2000r. oraz art.183b § 1 Kodeksu Pracy i art. 1 pkt 1 PZP wnosimy o zmianę zapisów zawartych w części IV pkt 3 SIWZ.

W w/w zapisie Zamawiający wyeliminował zatrudnienie osób niepełnosprawnych, bez względu na rodzaj i stopień niepełnosprawności. Stanowi to przejaw rażącej dyskryminacji, zakazanej w przytoczonej dyrektywie oraz Kodeksie pracy i zagrożonej sankcjami karnymi. Stopnie niepełnosprawności mogą posiadać osoby dotknięte różnego rodzaju schorzeniami, w tym również takimi, które nie mają wpływu i związku ze zdolnością do wykonywania obowiązków wychodzących w zakres zadań pracownika ochrony na posterunkach objętych przedmiotowym zamówieniem. W związku z powyższym uważamy, że postępowanie obarczone jest wadą, która narusza w sposób rażący interes publiczny i zapisy SIWZ w tej kwestii powinny zostać zmienione, tak aby umożliwiły udział w realizacji zamówienia osobom posiadającym orzeczenie o niepełnosprawności, których stan zdrowia pozwala na wykonywanie obowiązków kwalifikowanego pracownika ochrony. Stan zdrowia kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej weryfikowane jest poprzez specjalistyczne badania lekarskie i psychologiczne o których mowa w ustawie o ochronie osób i mienia( art. 33a ust 1i 2), gdzie lekarz orzekający ma możliwość ocenić posiadane orzeczenie o niepełnosprawności pod kontem możliwości wykonywania zawodu kwalifikowanego pracownika ochrony fizycznej.

W jaki sposób Zamawiający zamierza egzekwować zakaz zatrudnienia przez wykonawcę niepełnosprawnych pracowników, mając na uwadze, że wśród osób posiadających wpis na listę kwalifikowanych pracowników ochrony są również osoby z orzeczoną niepełnosprawnością, a informacje o posiadanym stopniu niepełnosprawności mają charakter poufny i nie podlegają publicznemu udostępnianiu, bowiem grozi to naruszeniem Ustawy o ochronie danych osobowych.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie modyfikacji zapisów SIWZ w powyżej przedstawionym zakresie poprzez zniesienie dyskryminujących zapisów zawartych w SIWZ.

#### **Odpowiedź NR 10**

**Zamawiający nie wprowadza żadnych zmian zapisów części IV punkt 3 SIWZ.**

Zgodnie z art. 33 ww. ustawy z dnia 22.08.1997 r. o ochronie osób i mienia – DZ.U. 2020, poz. 838 j.t. - badania lekarskie i psychologiczne osoby ubiegającej się o wpis na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej lub posiadającej taki wpis - przeprowadza się co do zasady na wniosek tej osoby. Do wniosku, o którym mowa powyżej, osoba ubiegająca się o wpis na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej lub posiadająca taki wpis jest zobowiązana dołączyć oświadczenie, złożone pod rygorem odpowiedzialności karnej za składanie fałszywych zeznań, że nie jest osobą niepełnosprawną w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych lub nie posiada orzeczenia o inwalidztwie lub niezdolności do pracy wydanego przez właściwy organ rentowy albo dokumenty potwierdzające orzeczony stopień niepełnosprawności, inwalidztwa lub niezdolności do pracy.

Kwalifikowany pracownik ochrony nie powinien być zatem osobą posiadającą orzeczenie o niepełnosprawności. Z uwagi jednak na fakt, iż badania o których mowa powyżej przeprowadza się na wniosek Zamawiający z doświadczenia lat ubiegłych wie, iż orzekano o niepełnosprawności pracowników po uzyskaniu przez nich licencji kwalifikowanego pracownika ochrony, a badania lekarskie o których mowa w art. 33 ustawy o ochronie osób i mienia nie były już powtarzane.

Zatem wymóg Zamawiającego, aby do wykonywania czynności związanych z ochroną fizyczną osób nie były skierowane osoby z orzeczeniem o niepełnosprawności nie stanowi dyskryminacji w rozumieniu powołanych wyżej przepisów.

Zgodnie z zapisem części IV punkt 4 podpunkt 22 SIWZ : Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności z zakresu ochrony fizycznej osób i mienia, a w ramach tych kontroli ma prawo żądać od wykonawcy poświadczoną za zgodność z oryginałem przez wykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami. Imię i nazwisko pracownika oraz kod tytułu zgłoszenia nie podlega anonimizacji.

Termin składania ofert oraz otwarcia ofert pozostaje bez zmian. Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

**DYREKTOR**  
Sądu Rejonowego  
w Rzeszowie  
Teresa Grzeziak