

Łódź, dnia 14 listopada 2016 r.

Zgodnie z wnioskiem złożonym przez Wykonawcę w dniu 10 listopada 2016 r. Zamawiający wyjaśnia i modyfikuje treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu, którego przedmiotem jest pełnienie usługi ochrony osób i mienia w budynku Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego w Łodzi.

**Treść pytań zadanych przez Wykonawcę:**

**Pytanie nr 1**

Czy w przypadku zadeklarowania przez pracownika ochrony pracy powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu umowy o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika ?

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Zamawiający nie będzie ingerował w sprawy kadrowe Wykonawcy.

W SIWZ zostały opisane wymagania Zamawiającego dotyczące formy zatrudniania pracowników ochrony.

Wszystkie osoby zatrudnione przez Wykonawcę, świadczące u Zamawiającego usługę w zakresie fizycznej, bezpośredniej ochrony obiektu muszą być w okresie realizacji umowy zatrudnione przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy w rozumieniu przepisów art. 22 § 1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy (Dz.U.2014.1502 ze zm.).

Zamawiający nadmienia, iż w celu uniknięcia przekroczenia limitu nadgodzin lub w celu uniknięcia wypłaty dodatku do wynagrodzenia za pracę w godzinach nadliczbowych niezgodne z prawem jest zawarcie z pracownikiem umowy cywilnoprawnej (np. umowy zlecenie) dla realizacji tych samych prac, co w umowie o pracę.

**Pytanie nr 2**

Zamawiający w par.7 umowy określił wysokość kar umownych jakie będą naliczane w przypadku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Obciążenie finansowe jakie może wynikać w związku z wysokością nałożonych kar za konkretne uchybienie jest

nieadekwatne do wartości zamówienia. Wobec powyższego wnoszę o modyfikację par. 19 w następujący sposób:

- zmniejszenie kar umownych wskazanych w § 7 ust. 1 pkt. 1.6 z 1.000.00 zł brutto na **200,00 zł brutto**

Te drastycznie wysokie kary umowne w naszej ocenie wywołują niczym nieuzasadnione korzyści dla Zamawiającego. Ponadto zastrzeżenie kar umownych w takiej wysokości (jak zawarto w umowie) są sprzeczne z zasadami współżycia społecznego w rozumieniu art.58 par.2 i art. 3531 k.c., a tym samym z mocy prawa powinny zostać uznane za nieważne.

Zapisy umów nie powinny faworyzować jednej ze stron. W tym przypadku mamy do czynienia ze zbyt wygórowanymi karami umownymi, wobec powyższego żądanie zmiany zapisów w powyższym zakresie jest w pełni uzasadnione.

Orzeczenie Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 29 czerwca 2009 roku (KIO/UZP 767/09) przedstawia pogląd, zgodnie z którym mimo, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, powinien on brać pod uwagę nie tylko swoje interesy, ale także interesy wykonawcy i starać się ułożyć stosunek prawny tak, aby te interesy były zrównoważone.

Wobec powyższego wnoszę o zmniejszenie kar zawartych w par.7 umowy.

### **Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Zamawiający nie modyfikuje zapisów SIWZ w zakresie kar umownych.

### **Pytanie nr 3**

We wzorze umowy Zamawiający nie zawarł zapisów dotyczących możliwych zmian wynagrodzenia.

Proponujemy dodanie następujących zapisów, które pozwolą uregulować kwestie zmiany wynagrodzenia:

1. Strony zobowiązują się, iż każdorazowo dokonają (w formie pisemnego aneksu) zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian przepisów:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 roku o minimalnym wynagrodzeniu za pracę

- 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.
2. Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa w ust. 1 pkt. 1) - 3).
3. W wypadku zmiany, o której mowa w ust. 1 pkt 1) powyżej, wartość netto wynagrodzenia Wykonawcy (tj. bez podatku od towarów i usług) nie zmieni się, a określona w aneksie wartość brutto wynagrodzenia zostanie wyliczona z uwzględnieniem stawki podatku od towarów i usług, wynikającej ze zmienionych przepisów.
4. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 2) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone w zakresie:
  - 1) wartości, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, a wynikające z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat
  - 2) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego odpowiednio przyjmującym zlecenie lub świadczącym usługi biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania do wysokości minimalnej stawki godzinowej;
  - 3) dotychczasowej kwoty wynagrodzenia przysługującego pracownikom biorącym udział w realizacji części zamówienia pozostałej do wykonania o wysokość dodatku do wynagrodzenia za pracę w porze nocnej
5. W przypadku zmiany, o której mowa w ust 1 pkt. 3) powyżej, wynagrodzenie Wykonawcy zostanie podwyższone o wartość, o jaką wzrosną całkowite koszty wykonania Umowy ponoszone przez Wykonawcę, wynikającą ze wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.
6. W przypadkach, o których mowa w ust. 1 pkt. 2) i 3), przed zawarciem aneksu, o którym mowa powyżej, Wykonawca winien złożyć Zamawiającemu pisemne oświadczenie o wysokości dodatkowych kosztów wynikających z wprowadzenia zmian, o których mowa w ust. 1 pkt 2) i 3). Aneks, o którym mowa w ust. 1 powyżej, powinien być zawarty przez Strony w terminie 30 dni od daty złożenia Zamawiającemu powyższego oświadczenia przez Wykonawcę, przed wejściem w życie zmian, o których mowa w ust. 1 pkt 2) i 3).

#### **Pytanie nr 4**

Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu, iż zmiana wynagrodzenia obowiązuje od daty wejścia w życie przepisów tj.

„Aneks dotyczący zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy na mocy Umowy, w przypadku wystąpienia jednej ze zmian tj.

- stawki podatku od towarów i usług,
- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne.

wchodzić będzie każdorazowo w życie z dniem wejścia w życie zmian przepisów, o których mowa powyżej”.

#### **Pytanie nr 5**

Wnosimy o wprowadzenie do umowy zapisu:

„Każda ze stron umowy w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących zmian tj. zmian:

- stawki podatku od towarów i usług,
- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

do 30 dnia od dnia ich wejścia w życie, może złożyć wniosek w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia.

#### **Pytanie nr 6**

Proszę o informację w jakim terminie zostanie zawarty aneks dot. zmiany wynagrodzenia,

- stawki podatku od towarów i usług,
- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne

(od momentu zgłoszenia wniosku o zmianę wynagrodzenia przez wykonawcę)? Zgodnie z art. 5 ustawy z dnia 23 października 2014 roku o zmianie ustawy o systemie ubezpieczeń społecznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. poz. 1831) porozumienie w sprawie zmiany

wynagrodzenia powinno zostać zawarte w terminie jednego miesiąca od momentu złożenia wniosku. Wnosimy o wprowadzenie do umowy powyższego zapisu obligatoryjnie.

#### **Pytanie nr 7**

Proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów

- wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia” w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego wynikających z podwyższenia wynagrodzeń poszczególnych pracowników biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia, do wysokości wynagrodzenia minimalnego obowiązującej po zmianie przepisów lub jej odpowiedniej części, w przypadku osób zatrudnionych w wymiarze niższym niż pełen etat.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy.

#### **Pytanie nr 8**

Proszę o potwierdzenie, iż w przypadku zmiany przepisów

- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne zamawiający dokona „odpowiedniej zmiany wynagrodzenia w rozumieniu sumy wzrostu kosztów wykonawcy zamówienia publicznego oraz drugiej strony umowy o pracę lub innej umowy cywilnoprawnej łączącej wykonawcę zamówienia publicznego z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, wynikających z konieczności odprowadzenia dodatkowych składek od wynagrodzeń osób zatrudnionych na umowę o pracę lub na podstawie innej umowy cywilnoprawnej zawartej przez wykonawcę z osobą fizyczną nieprowadzącą działalności gospodarczej, a biorących udział w realizacji pozostałej do wykonania, w momencie wejścia w życie zmiany, części zamówienia przy założeniu braku zmiany wynagrodzenia netto tych osób.

Wnosimy o zawarcie klauzuli we wzorze umowy.

#### **Odpowiedzi na pytania 3 – 8 oraz modyfikacja SIWZ:**

Zamawiający w odpowiedzi na pytania zadane przez Wykonawcę modyfikuje treść SIWZ w zakresie „Projekt umowy” (załącznik nr 7 do SIWZ).

#### **§ 8 – „Zmiany w umowie” otrzymuje brzmienie:**

1. Strony przewidują możliwość dokonywania zmian w umowie. Zmiany umowy, w formie pisemnego aneksu pod rygorem nieważności, będą mogły nastąpić w następujących przypadkach:

- 1.1. zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację przedmiotu zamówienia,
  - 1.2. powstania rozbieżności lub niejasności w rozumieniu pojęć użytych w umowie, których nie będzie można usunąć w inny sposób, a zmiana będzie umożliwiać usunięcie rozbieżności i doprecyzowanie umowy w celu jednoznacznej interpretacji jej zapisów przez Strony,
  - 1.3. zaistnienia innej, niemożliwej do przewidzenia w momencie zawarcia umowy okoliczności prawnej, ekonomicznej lub technicznej, za którą żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności, skutkującej brakiem należytego wykonania umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany umowy poprzez dokonanie stosownych zapisów,
  - 1.4. wystąpienia okoliczności, w wyniku których będzie konieczne zwiększenie bądź zmniejszenie obsady pracowników ochrony fizycznej w budynku Sądu (prowadzenie robót budowlanych w budynku Zamawiającego, organizowanie imprez masowych na ul. Piotrkowskiej i inne),
  - 1.5. zmiany stawki podatku VAT w trakcie obowiązywania umowy. W takiej sytuacji Zamawiający dopuszcza zmianę w zakresie cen jednostkowych brutto podanych w złożonym „formularzu cenowym” o różnicę wynikającą ze zmiany wysokości podatku VAT,
  - 1.6. zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
  - 1.7. zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne.
2. Zamawiający dopuszcza wprowadzenie zmian, o których mowa w pkt 1.5. i 1.7. tylko wtedy gdy będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.
  3. W przypadku zmiany przepisów, o których mowa w pkt 1.6 – 1.7., skutkujących zmianą wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, każda ze stron umowy, w terminie od dnia opublikowania przepisów dokonujących tych zmian do 30 dni od dnia ich wejścia w życie, może wystąpić do drugiej strony o dokonanie odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia.
  4. Podstawą do dokonania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia, będzie przedstawiana każdorazowo Zamawiającemu kalkulacja kosztów Wykonawcy,

potwierdzająca wpływ wejścia w życie przepisów dokonujących te zmiany na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę. Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć dokumentację potwierdzającą poprawność dokonanej kalkulacji wraz z dowodami uzasadniającymi zmianę wynagrodzenia.

5. Przed podjęciem decyzji o zwiększeniu wynagrodzenia Zamawiający dokona weryfikacji zasadności oraz poprawności obliczeń dokonanych przez Wykonawcę w zakresie żądanej zmiany wynagrodzenia, a także oceny możliwości sfinansowania wyższego wynagrodzenia w ramach posiadanych środków w planie finansowym Zamawiającego, zatwierdzonym na dany rok.
6. W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego braku możliwości zabezpieczenia środków finansowych na zwiększenie wynagrodzenia, Zamawiający dokona stosownego skrócenia okresu świadczenia usługi. W takiej sytuacji Zamawiający ma prawo do bezkosztowego odstąpienia od umowy.
7. Z wnioskiem o zmianę umowy może wystąpić zarówno Wykonawca, jak i Zamawiający.
8. Jeżeli z wnioskiem występuje Zamawiający, jest on uprawniony do zobowiązania Wykonawcy do przedstawienia w terminie nie krótszym niż 14 dni, dokumentów, z których będzie wynikać w jakim zakresie zmiana przepisów, o których mowa w pkt 1.6 – 1.7, ma wpływ na koszty wykonania umowy.
9. Wszelkie zmiany w umowie pod rygorem nieważności muszą być dokonane w formie pisemnej.

#### § 6 – „Rozwiązanie umowy” otrzymuje brzmienie:

1. Każda ze stron ma możliwość rozwiązania umowy z miesięcznym wypowiedzeniem skutkującym na ostatni dzień miesiąca.
2. W sytuacji, o której mowa w § 3 pkt 1 Zamawiający ma prawo do bezkosztowego odstąpienia od umowy w następnym roku jej obowiązywania.
3. Umowa może być rozwiązana ze skutkiem natychmiastowym jeżeli:
  - 3.1. Wykonawca utracił uprawnienia niezbędne do realizacji przedmiotu umowy (Koncesja),
  - 3.2. Wykonawca trzykrotnie nie wypełnił warunku dotyczącego obowiązku zatrudniania osób na umowę o pracę.
  - 3.3. pracownicy Wykonawcy świadczący usługę u Zamawiającego ujawnią informacje niejawne, poufne, w których posiadanie weszli w trakcie realizacji umowy,
  - 3.4. Wykonawca nie przystąpił do świadczenia usług lub przerwał ich wykonywanie na okres dłuższy niż 3 dni.

- 3.5. Wykonawca w inny sposób rażąco naruszy postanowienia umowy,
- 3.6. Zamawiający nie zapłaci przez kolejne 2 miesiące za świadczoną usługę.
4. Niezależnie od ww. przesłanek, Zamawiającemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy w razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, lub dalsze wykonywanie umowy może zagrozić istotnemu interesowi bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwu publicznemu, Zamawiający może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o tych okolicznościach. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego z tytułu już wykonanej części umowy.
5. Rozwiązanie umowy powinno nastąpić w formie pisemnej pod rygorem nieważności i powinno zawierać uzasadnienie.

Zamawiający nie przedłuża terminu składania ofert. Termin upływa dnia 16 listopada 2016 r. o godz. 11.00.

Przewodniczący  
Komisji Przetargowej  
  
Agnieszka Kamińska-Hryniów