

WYKONAWCY

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **Caloroczne utrzymanie porządku i czystości terenów Zespołu Zamkowego w Malborku. Znak sprawy ZP.2611.4.2019.bm**

Muzeum Zamkowe w Malborku, jako Zamawiający, w rozumieniu ustawy z dnia 29.01.2004 r. – Prawo zamówień publicznych (*t.j. Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm.*), zwanej dalej ustawą, na podstawie art. 38 ust. 2 cyt. Ustawy, przekazuje poniżej treść pytania wraz z odpowiedzią:

1. Prosimy o podanie stawek za 1 m² za wynajem pomieszczeń opisanych w pkt. 3.8.1 Rozdział I SIWZ.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający przewiduje, że stawka za 1m² wynajmu pomieszczeń opisanych w pkt. 3.8.1. Rozdział I SIWZ wynosić będzie 10,00 zł netto za m².

2. Pkt. 3 zał. Nr 1 do SIWZ, czy należy rozumieć go tak, że jeśli będzie wymagana większa ilość metrów lub częstotliwości niż ta niż opisana w SIWZ, to koszt ten ponosi wykonawca?

Odpowiedź Zamawiającego: Tak. Koszt większej częstotliwości niż ta opisana w SIWZ obciąża wykonawcę.

3. Par. 5 pkt. 2b umowy, co Zamawiający rozumie pod tym zapisem? Czy pomieszczenia przeznaczone dla Wykonawcy nie będą w pomieszczeniach zamawiającego gdzie jest ochrona?

Odpowiedź Zamawiającego: Pomieszczenia opisane w par. 5 pkt 2b wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ nie będą pomieszczeniami podlegającymi ochronie Zamawiającego.

4. Prosimy o zmianę zapisów par. 10 pkt. 6 umowy, przez zmianę jednostronnie podpisanej notatki na obustronnie podpisany protokół, przez Zamawiającego i Wykonawcę. Zamawiający jest zobligowany do stosowania zasady równości stron. Jednostronnie podpisana notatka będąca podstawą do nałożenia kar, nie wpisuje się w te zasady.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów par. 10 pkt. 6 wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ

5. Prosimy o podanie wzoru harmonogramu jakiego Zamawiający wymaga aby Wykonawcy dołączyli do oferty.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający wymaga by przedmiotowy harmonogram rzeczowo - finansowy zawierał pozycje: miesiąc, zakres wykonywanych prac, wysokość wynagrodzenia, uwagi.

6. Prosimy o podanie powierzchni dachu budynku kasowo – sanitarnego mającego podlegać usłudze odśnieżania.

Odpowiedź Zamawiającego: Powierzchnia dachu budynku kasowo – sanitarnego podlegającego usłudze odśnieżania wynosi 360m²

7. Prosimy o doprecyzowanie co oznacza „60 kpl” w pozycji 16 załącznika nr 1 do SIWZ?

Odpowiedź Zamawiającego: 60 kpl. oznacza 60 – krotność, usuwania (strącania) z dachów budynków zwisających sopli oraz nawisów śnieżnych; odśnieżanie dachu budynku kasowo-sanitarnego

8. Działając na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych, wnoszę o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, poprzez dookreślenie zasad realizacji przez Zamawiającego obowiązku wynikającego z art. 142 ust 5 ustawy prawo zamówień publicznych.

Zamawiający w zapisach umowy zobowiązał się do przeprowadzenia waloryzacji w razie zaistnienia przesłanek z art. 142 ustawy PZP wedle starego brzmienia tego artykułu, które nie uwzględnia zmiany przepisów ustawy prawo zamówień publicznych od 1 stycznia 2019 r., zgodnie z którą w przepisie art. 142 ust. 5 dodano nowy pkt. 4 ustawy prawo zamówień publicznych, który otrzymał następujące brzmienie:

„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Mając powyższe na względzie - na podstawie przepisu art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych. (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) wnioskujemy o wprowadzenie w treści umowy w zakresie regulacji art. 142 ust. 5 nowej przesłanki wynikającej z pkt. 4.

W uzasadnieniu wskazujemy, że w dniu 4 października 2018 r. Sejm uchwalił ustawę z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych. Zgodnie z treścią art. 120 przywołanej powyżej ustawy, na jej mocy ulega zmianie treść ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2017 poz. 1579 z późn.zm.) poprzez wprowadzenie następujących zmian „w art. 142 w ust. 5 po pkt 3 dodaje się przecinek oraz pkt 4 w brzmieniu:

„4) zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych”.

Odpowiedź: Zamawiający uzupełnia SIWZ w punkcie 18.2. poprzez dodanie litery d. w brzmieniu: „zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych o, których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018r. o pracowniczych planach kapitałowych” oraz w punkcie 18.7. poprzez dodanie do przywołanego pkt.18.2.c. litery „d”. Powyższe zmiany będą wprowadzone również do § 11 ust. 1 i ust. 6 Wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ.

9. Zgodnie z pkt 5.3.3.2. SIWZ wymagane jest, aby wykonawca dysponował osobami zdolnymi do wykonywania zamówienia, które zamierza skierować do realizacji zamówienia w ilości niezbędnej dla należytej realizacji prac określonych w SOPZ. Na potwierdzenie wykonawca ma złożyć oświadczenie w formularzu oferty. Prosimy o wyjaśnienie, czy chodzi o punkt 8 formularza ofert

Odpowiedź Zamawiającego: Tak, dotyczy punktu 8 Formularza oferty.

10. W nawiązaniu do pkt 3.8.1. SIWZ proszę o udostępnienie wzoru umowy najmu pomieszczeń.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający przedstawi umowę najmu pomieszczenia, wybranemu wykonawcy po dokonaniu wyboru oferty.

11. Proszę o doprecyzowanie, co Zamawiający rozumie poprzez sformułowanie w zakresie polisy NW: „Wykonawca zobowiązany jest posiadać ubezpieczenie OC i NW na kwotę nie niższą niż: 500 000,00 (słownie: pięćset tysięcy złotych) (...)”. Zwracamy uwagę, że koszty polisy NW wyliczane są indywidualnie dla osób i są to zdecydowanie niższe wartości niż 500 000,00 zł.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający miał na myśli łączną wartość polisy OC i NW.

12. Zwracamy się o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 4 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach.

Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie przewiduje zmiany wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ w zakresie rozwiązania umowy.

13. **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 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 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”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie przewiduje zmian we wzorze umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ w zakresie wysokości kar umownych.

14. Prosimy o zmianę sposobu naliczania kar umownych. Zwracamy uwagę, że zgodnie z § 10 ust. 1-3 wzoru umowy kary umowne nakładane są jednostronnie przez Zamawiającego. W naszej opinii kary umowne winny być naliczane na podstawie obustronnie podpisanego przez komisję z udziałem przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy protokołu stwierdzającego przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy oraz obejmującego wnioski pokontrolne. Dodatkowo wykonawca powinien mieć możliwość niezwłocznego usunięcia stwierdzonych przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, przed naliczeniem mu kary umownej.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie przewiduje zmian we wzorze umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ w zakresie sposobu naliczania kar umownych.

15. 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 Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na dodanie w par. 4 wzoru umowy stanowiącej załącznik nr 4 do SIWZ kolejnych ustępów: 8,9,10,11 w następującym brzmieniu:

„ 8. 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 (t.j Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późn. zm.).

9. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:

10. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.

11. Osobą upoważnioną do kontaktów w sprawie e-faktur ze strony Zamawiającego jest”

W imieniu Zamawiającego
Zastępca Dyrektora
ds. naukowo-konserwatorskich

mgr Kazimierz Bogusz

Umieszczono na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 2019-03-25

Informacja dotycząca zasad przetwarzania danych osobowych przez administratora oraz praw osób, których dane są przetwarzane została zamieszczona na stronie <http://bip.zamek.malbork.pl/> w zakładce ochrona danych.

