



wielkopolskie centrum onkologii

ul. Garbary 15, 61-866 Poznań
tel. (+48-61) 885 05 00, fax 61 852 19 48
dyrektor 61 885 07 00

Poznań, dnia 17.05.2024
EZ/40/2024/343

Wg rozdzielnika:

do wszystkich zainteresowanych i uczestników postępowania o zamówienie publiczne nr 40/2024

dotyczy: **Całodobowa ochrona fizyczna osób i mienia – 2 pakiety**

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia. Zamawiający, na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych. Poniżej odpowiedzi na pytania.

1. Zamawiający w projekcie umowy powołuje się na zapisy dot. procedur, instrukcji Zamawiającego.

Prosimy o udostępnienie aktualnych procedur, zarządzeń, regulaminów, standardów, instrukcji, które obowiązują pracowników Wykonawcy realizujących zamówienie.

Odpowiedź: Procedury i instrukcje stanowią wewnętrzną dokumentację Zamawiającego, dotyczą zasad obowiązujących w WCO i zostaną udostępnione Wykonawcy po podpisaniu umowy.

2. Zwracamy się z prośbą o skrócenie terminu płatności z 60 dni na 45 lub 30 dni.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Zwracamy się z prośbą o obniżenie maksymalnej wielkości kar umownych przewidzianych w niniejszym postępowaniu z 20 % na 5 %.

Wskazujemy, że zgodnie z aktualną linią orzeczniczą sądów powszechnych wysokość kar, która w stosunku do wartości zobowiązania oscyluje w granicach kilkudziesięciu procent wartości umowy, uznawana jest za nadmierną dolegliwość, świadczącą o niewspółmierności w rozumieniu art. 484 § 2 k.c. (tak np. wyrok SO w Rzeszowie z dnia 25.09.2019 r.; sygn. akt: VI Ga 173/13, w ramach którego Sąd za niewspółmierną uznał karę umowną na poziomie 40% należnego wynagrodzenia). Co więcej w orzecznictwie wskazuje się również, że roszczenie o zapłatę kary umownej na wypadek zwłoki lub opóźnienia nie przysługuje stronie dostępującej od umowy wzajemnej, jeśli w umowie zastrzeżono również taką karę w związku z odstąpieniem od umowy (wyrok SN z dn. 14.06.2018 r. sygn. akt: V CSK 534/17), co prowadzi do wniosku, że limit kar nie powinien przekraczać wysokości kary ustanowionej na wypadek odstąpienia od umowy która w niniejszym postępowaniu wynosi 5 %.

Wnosimy o zmianę i sformułowanie postanowienia §7 ust. 5 projektu umowy w następujący sposób:

„Łączna maksymalna Wysokość kar nie może przekroczyć 5 % wysokości ceny Umowy brutto“.

Odpowiedź: §7 ust. 5 umowy otrzymuje brzmienie:

„Łączna maksymalna Wysokość kar nie może przekroczyć 10% wysokości ceny Umowy brutto“.

4. Wnosimy o udostępnienie:

- harmonogramów remontów na lata 2024 - 2027
- planów wyłączeń
- planów alokacji jednostek organizacyjnych
- wyznaczenie terminu dot. wcześniejszego przekazania informacji przez Zamawiającego o wyłączeniu/ włączeniu powierzchni użytkowej na minimum 30 dni przed wdrożeniem.

Jednocześnie prosimy o uzupełnienie projektu umowy o poniższy lub równoważny zapis:

„Po uzgodnieniu stron, włączając w to zmianę wynagrodzenia, Wykonawca zobowiązuje się do realizacji Przedmiotu Umowy, również w sytuacjach i w sposób nieopisany wprost w dokumentach, gdy odstępstwo takie okaże się konieczne w świetle celu Umowy, a w szczególności potrzeba odstępstwa będzie wynikać ze zdarzeń takich jak: wypadki losowe, remonty, alokacje jednostek organizacyjnych Zamawiającego.”

Odpowiedź: Przedmiotem zamówienia jest ochrona osób i mienia w zakresie wskazanym w Opisie przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie widzi podstaw do przekazania powyższych informacji, tym samym nie wyraża zgody na zmiany w umowie w tym zakresie.

5. Zamawiający w projekcie umowy nie zawarł zapisów dot. minimalnej wielkości zamówienia.

Wykonawca jest zobowiązany m.in. do ciągłego utrzymywania w gotowości kadr, niezbędnych do realizacji zamówienia, zatrudnionych - zgodnie z umową - na podstawie stosunku pracy. Zamawiający nie rekompensuje kosztów ww. zatrudnienia, ani też żadnych innych kosztów związanych z utrzymaniem gotowości usługi. Pomimo ponoszenia przez wykonawcę kosztów stałych kontraktu, Zamawiający ogranicza się wyłącznie do zapłaty za usługę w zrealizowanej faktycznie części, a więc bez kosztów utrzymania gotowości usługi.

Zważając na powyższe prosimy o uzupełnienie projektu umowy o poniższy lub równoważny zapis:

„Zamawiający dopuszcza zmianę zakresu umowy w przypadku zaistnienia lub zmiany niezbędnych potrzeb Zamawiającego. Powyższa zmiana może spowodować odpowiednią, stosunkową zmianę wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiający dopuszcza w szczególności zmianę dotyczącą zmniejszenia, wyłączenia lub powiększenia zakresu przedmiotu umowy w przypadku włączenia lub wyłączenia z użytkowania pomieszczeń, sprzętu, powiększenia zakresu wykonywania umowy o inne powierzchnie lub obiekty z uwagi na zmianę okoliczności które nie były przewidywane w chwili zawarcia umowy. Wielkość maksymalnego zmniejszenia zamówienia wynosi 10%. O wszelkich zmianach dotyczących zmniejszenia zakresu zamówienia Zamawiający poinformuje Wykonawcę na piśmie z minimum miesięcznym wyprzedzeniem”

Odpowiedź: W SWZ Zamawiający szczegółowo opisał zapotrzebowanie na poszczególnych portierniach i nie przewiduje dodatkowych zmian. Jednocześnie Zamawiający doda do umowy zapis: „Zamawiający gwarantuje wykonanie umowy na poziomie 80% wartości wynagrodzenia należnego Wykonawcy”.

6. Zamawiający w zapisach SWZ w Rozdziale VII pkt. 2 nie zastrzega obowiązku osobistego wykonania przez Wykonawcę kluczowych części zamówienia, a jednocześnie w OPZ – zał. nr 2 do SWZ, widnieje zapis:

„Wykonawca może zlecić podwykonawcy m.in. prace techniczne związane m.in. z podłączeniem systemów alarmowych, antynapadowych czy obchodu do swojej stacji monitorowania”.

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający nie ogranicza zakresu, jaki może być zlecony podwykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że nie ogranicza zakresu jaki może być zlecony podwykonawcy, jednocześnie usuwa z OPZ zapis „Grupy interwencyjne mają być zasobem własnym Wykonawcy. Wykonawca może zlecić podwykonawcy m.in. prace techniczne związane m.in. z podłączeniem systemów alarmowych, antynapadowych czy obchodu do swojej stacji monitorowania”.

7. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zatrudnienie pracowników na umowę zlecenia wyłącznie w przypadku nagłych i niespodziewanych nieobecności, pracownika zatrudnionego na umowę o pracę, wynikających z przyczyn losowych (m.in. zwolnienia lekarskie, urlopu na żądanie) .

Konieczność zachowania wymogu zatrudnienia wyłącznie na umowę o pracę w sytuacjach losowych, zdarzeniach niemożliwych do przewidzenia jest nierealne. Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć, ile osób będzie w danym okresie czasu np. na zwolnieniu lekarskim. Zatrudnienie na umowę o pracę wymaga chociażby dostarczenia badań lekarskich, co w sytuacjach nagłych jest nierealne i wymaga dodatkowego czasu. W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie. Powyższa prośba motywowana jest również ze względu na zmiany w kodeksie pracy, które rozszerzają prawa pracownika, m.in. :

a. Dwa dodatkowe dni wolnego będzie można zyskać, z powodu działania siły wyższej w pilnych sprawach rodzinnych spowodowanych chorobą lub wypadkiem, jeżeli niezbędna jest natychmiastowa obecność pracownika, czyli np. w razie powodzi lub innych klęsk żywiołowych

albo katastrof, a także w przypadku uszkodzenia domu, wypadku dziecka w szkole, nagłej choroby członka rodziny itp.

b. Wolne będzie można wykorzystać w dniach (dwa dni rocznie) lub w godzinach (16 godzin). Wykonawca nie jest w stanie przewidzieć absencji pracownika związanej z siłą wyższą i urlopem na żądanie i musi zagwarantować sobie w umowie minimalny czas na zapewnienie zastępstwa.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

8. Prosimy Zamawiającego o podanie szacunkowej wartości zamówienia zgodnie z art. 28 ustawy z dnia 11 września 2019 r.

Odpowiedź: art. 28 ustawy Pzp określa zasady szacowania wartości zamówienia, nie wynika z niego obowiązek przekazania takiej informacji Wykonawcom przed otwarciem ofert. Informacja o kwocie, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na realizację zamówienia zostanie podana do publicznej wiadomości po upływie terminu wyznaczonego na składanie ofert.

9. Zamawiający w projekcie umowy w § 7 ust 1a) zawarł zapis dot. kary umownej, tj.:

„stwierdzenia braków osobowych w wymaganej obsadzie stanowisk pracy, nie przestrzegania obowiązków przez pracowników ochrony określonych w załącznikach do Umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę w wysokości 0,1% wartości Umowy za każde zdarzenie”.

Prosimy o uściślenie, czy od wartości umowy brutto czy netto?

Odpowiedź: Wartość umowy odnosi się do kwoty brutto.

10. W § 7 projektu umowy Zamawiający ujął bardzo rozbudowany katalog kar umownych, obejmujących w szczególności karę umowną za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

W związku z powyższym uprzejmie prosimy o obniżenie wysokości kar umownych zawartych w § 7 projektu umowy. Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienia umowy w naszej ocenie spełniają przesłanki kar rażąco wygórowanych przez co naruszają zasady swobody umów oraz równości stron umowy. Art. 5 KC - definiując nadużycie prawa podmiotowego - stanowi, że: "nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego". Jednocześnie art. 482 KC określa funkcję odszkodowawczo-kompensacyjną oraz dyscyplinującą instytucji kary umownej, która ma za zadanie przymusić Wykonawcę do prawidłowego wykonania zobowiązania. Istotą kary jest zatem obciążenie dłużnika obowiązkiem zapłaty określonej kwoty za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy, niezależnie od tego, czy wierzyciel poniósł szkodę (wyrok Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z 30 listopada 2016 roku, sygn. akt I ACa 491/16).

W związku z powyższym – w celu zachowania zasady równości stron umowy oraz swobody umów, które są podstawowymi zasadami polskiego prawa cywilnego - wnosimy o ponowną analizę wysokości kar i określenie ich na takim poziomie, aby nie nastąpiło zachwianie równowagi pomiędzy stronami umowy poprzez jednostronne narzucenie rażąco wygórowanych kar umownych.

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza następujące zmiany do umowy w § 7 i § 9, które otrzymują brzmienie:

§ 7

1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych w przypadku:
 - a) stwierdzenia braków osobowych w wymaganej obsadzie stanowisk pracy, nie przestrzegania obowiązków przez pracowników ochrony określonych w załącznikach do Umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę w wysokości 0,1% wartości brutto Umowy za każde zdarzenie;
 - b) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, przez co strony rozumieją w szczególności zaprzestanie przez Wykonawcę wykonywania usług wynikających z postanowień Umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 3 % łącznej wartości brutto Umowy, o której mowa w § 5 ust. 1 Umowy,

- c) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub wypowiedzenia jej przez Zamawiającego ze skutkiem natychmiastowym w przypadku opisanym w § 9 ust. 2 pkt b) i c), Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości wskazanej w lit. b niniejszego ustępu.
 - d) określonym w § 3 ust. 3;
 - e) określonym w § 6 ust. 4 w wysokości 1 000,00 zł (słownie: jeden tysiąc złotych 00/100) za każde zdarzenie.
2. Przed rozwiązaniem umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonania umowy.
 3. Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kar umownych w przypadku:
 - a) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy karę umowną w wysokości 3 % łącznej wartości brutto przedmiotu Umowy, o której mowa w § 5 ust. 1 Umowy,
 - b) odstąpienia od umowy przez Wykonawcę lub wypowiedzenia jej przez Wykonawcę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku opóźnienia w płatności przekraczającego 60 dni Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy karę umowną w wysokości wskazanej w lit. a niniejszego ustępu.
 4. Kary umowne wynikające z postanowień niniejszej umowy płatne będą przelewem na rachunek bankowy Zamawiającego w terminie 30 dni od daty wezwania Wykonawcy do ich zapłaty.
 5. Łączna maksymalna Wysokość kar nie może przekroczyć 10% wysokości ceny Umowy brutto.
 6. W przypadku natychmiastowego rozwiązania umowy kosztami wynikającymi z konieczności zabezpieczenia ochrony obiektu i funkcjonowania portierni Centrum do czasu wyboru nowego wykonawcy tego typu usług, obciążony zostanie Wykonawca.
 7. Stronom przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania do pełnej wysokości poniesionej szkody.

§ 9

1. W razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie Zamawiającego, 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.
 2. Zamawiający może odstąpić od umowy w sytuacjach określonych przepisami ustawy Pzp oraz w następujących przypadkach:
 - a) zaistnienia okoliczności ustawowych warunkujących i poprzedzających ogłoszenie upadłości Wykonawcy lub złożenie wniosku dotyczącego układu Wykonawcy z jego wierzycielami lub Wykonawca utraci zdolność finansowania przedmiotu umowy lub utraci koncesję.
 - b) gdy dojdzie do rażącego naruszenia warunków niniejszej umowy, oraz w przypadku trzykrotnego naruszenia obowiązków określonych w § 3,
 - c) nierozpoczęcia czynności przez Wykonawcę bez uzasadnionych przyczyn oraz nie kontynuowania ich pomimo pisemnego wezwania przez Zamawiającego.
 3. Odstąpienie od umowy musi nastąpić w formie pisemnej z podaniem uzasadnienia.
 4. Odstąpienie od umowy może nastąpić w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o okolicznościach określonych w ust. 2, za wyjątkiem ust. 2 pkt b) i c)
 5. Pisemne oświadczenie o odstąpieniu będzie skuteczne, jeśli w terminach wyżej wskazanych zostanie ono nadane za pomocą listu poleconego lub dostarczone za pokwitowaniem drugiej stronie.
11. Zwracamy się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych, w tym przypadku umowy zawieranej na okres 36 miesięcy, 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: Zamawiający nie wyraża zgody.

12. W związku z tym, że wykonawca nie ma pewności że uzyska niniejsze zamówienie, prosimy o potwierdzenie że zamawiający wymaga aby wykonawca dysponował podpisaną umową z komenda Miejska Państwowej Straży Pożarnej w Poznaniu w momencie rozpoczęcia realizacji umowy a nie w momencie składania oferty.

Odpowiedź: Wykonawca powinien mieć podpisaną umowę z Państwową Strażą Pożarną w momencie składania oferty. Podpisywanie umów o współpracy, czy świadczenia usług tego rodzaju są najczęściej procesami bardzo sformalizowanymi i długotrwałymi, nie ma więc pewności, czy dany Wykonawca będzie rzeczywiście dysponował możliwością realizacji usługi jeśli takiej możliwości nie ma w momencie składania oferty. Ponadto Wykonawca nie posiadający odpowiednich wymagań, zezwoleń, kwalifikacji, koncesji czy uprawnień, nie może oświadczyć, że spełnia warunki udziału w postępowaniu.

Z poważaniem,
Z-ca Dyr. ds. ekonomicznych

mgr inż. Magdalena Kraszewska

Sporządził: Dział zamówień publicznych i zaopatrzenia - Tatiana Malinowska tel. 61/88 50 911, 643, ...644.

Kierownik Działu
Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia
mgr Marcin Schneider