



DA-271-02/20

Kraków dn. 9 listopada 2020 r.

Do wszystkich wykonawców

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi społeczne o wartości poniżej 750 000 EURO, na podstawie przepisów art. 138o i nast. ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

WYJAŚNIENIA DO REGULAMINU nr 1

Zamawiający przekazuje Wykonawcom poniżej wyjaśnienia i odpowiedzi na pytania o wyjaśnienie SIWZ w postępowaniu DA-271-02/20, którego przedmiotem jest wyłonienie wykonawcy usług ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie. Jednocześnie informujemy, iż termin złożenia ofert nie ulega zmianie.

1. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych. Umowa chroni interesy zarówno Zamawiającego jaki i Wykonawcy, w związku z obowiązującymi przepisami RODO. Wzór w załączeniu.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych.

2. 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 Zamawiającego: Zamawiający zostawia w gestii Wykonawcy sposób i formę zatrudnienia pracownika realizującego zadania ochrony w ramach przedmiotowego postępowania.

3. Jeśli Zamawiający dopuści możliwość zatrudnienia powyżej pełnego etatu pracowników pracujących na podstawie umowy cywilnoprawnej czy przewiduje waloryzację minimalnej stawki godzinowej na podstawie art. 142 ust. 5 pkt 2 PZP?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie przewiduje możliwości rozliczania kosztów ochrony z uwzględnieniem stawek wyższych niż stawka ustalona w umowie, w tym rozliczania kosztów pracownicy powyżej pełnego etatu. Zamawiający przewiduje waloryzację minimalnej stawki godzinowej na zasadach określonych w § 13 ust. 5 wzoru umowy.

4. Czy Zamawiający dopuszcza do realizacji usługi osoby z orzeczonym stopniem niepełnosprawności?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie dopuszcza realizacji usługi przez osobę z orzeczonym stopniem niepełnosprawności zgodnie z zapisami załącznika nr 8 – Opis przedmiotu zamówienia do Regulaminu zamówienia na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

5. Wnoszę o zawarcie w umowie, klauzuli, która umożliwi obu stronom rozwiązanie umowy za wypowiedzeniem tj.: „każda ze stron ma prawo wypowiedzieć umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia”. Zaznaczam, iż sytuacja Zamawiającego przy kształtowaniu treści umowy jest silniejsza, dlatego 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. Prawo jednostronnego wypowiedzenia umowy przysługujące obu stronom z okresem wypowiedzenia umożliwiającym drugiej stronie dostosowanie się do sytuacji, jest w opinii Wykonawcy celowe.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

6. Proszę o informację, czy wykonawca składając ofertę w listopadzie 2020r. ma uwzględnić w cenie oferty koszty minimalnego wynagrodzenia o pracę, minimalnej stawki godzinowej na dzień składania ofert, czy ma w cenie oferty uwzględnić minimalne wynagrodzenie na 2021r

Odpowiedź Zamawiającego: Wykonawca przedstawia ofertę wykonania usługi zgodnie z własną kalkulacją oraz zapisami Regulaminu zamówienia na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie na formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 2 do ogłoszenia o zamówieniu na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

7. Wnoszę o wykreślenie słowa „pełną „w par8 pkt.1,3.Umowy.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

8. Czy formy zatrudnienia dla pracowników Zamawiający pozostawia w gestii Wykonawcy?.

Odpowiedź Zamawiającego: Formę zatrudnienia pracowników Zamawiający pozostawia w gestii Wykonawcy.

9. Wnoszę o wprowadzenie do par.11 Umowy, zapisu: „Zamawiający jest zobowiązany do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania naruszeń określonych powyżej. Dopiero po jego bezskutecznym upływie ma prawo obciążenia Wykonawcy karą umowną”

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

10. Wnoszę o modyfikację par.13 ust. Pkt b Umowy: „(...) zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę”. Powyższa zmiana przepisu została wprowadzona ustawą z dnia 22 lipca 2016 roku o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz niektórych innych ustaw.

Odpowiedź Zamawiającego: Taki zapis jest już zamieszczony w § 13 ust. 5 lit b) wzoru umowy.

11. Czy wystarczajmy dla Zamawiającego będzie przedstawienie doświadczenia pracowników w ochronie w załączonym wykazie osób? Czy też powinien to być dodatkowy dokument przedstawiony przez Wykonawcę?

Odpowiedź Zamawiającego: Dla Zamawiającego wystarczające będzie przedstawienie doświadczenia pracowników na wykazie osób stanowiącym załącznik nr 7 do ogłoszenia o zamówieniu na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

12. Wnoszę o modyfikację par 11 pkt. 1 Umowy (...) karę umowną w wysokości 5% wyliczonego proporcjonalnie do niezrealizowanej części przedmiotu umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

13. Wnoszę o modyfikację par 11 pkt 2, 3 w zakresie: *W przypadku stwierdzenia w czasie kontrolnego wezwania interwencyjnego, że czas dojazdu grupy interwencyjnej do siedziby Muzeum będzie dłuższy niż 15 minut w porze dziennej i 10 minut w porze nocnej, Zamawiający może pomniejszyć kwotę miesięcznego wynagrodzenia o 5 % 2% ceny brutto uwidocznionej w fakturze skierowanej do zapłaty. W przypadku stwierdzenia innego niż określony w ust. 2 nieprawidłowego lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający może pomniejszyć kwotę miesięcznego wynagrodzenia do 10 % 5% ceny brutto uwidocznionej w fakturze skierowanej do zapłaty chyba, że Wykonawca wykaże, że do zaniedbania doszło z przyczyn nie leżących po jego stronie. Fakt nieprawidłowego wykonania umowy stwierdza i opisuje przedstawiciel Wykonawcy i Zamawiającego.*

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

14. Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę, aby każda z firm wchodząca w skład konsorcjum firm wystawiała Zamawiającemu **osobną fakturę VAT**.

Wykonawcy składają oferty jako konsorcjum firm. Zgodnie z art. 23 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843) wykonawca posiada pełną dowolność w kreowaniu składu konsorcjum oraz w podziale obowiązków pomiędzy poszczególnymi członkami konsorcjum. W konsekwencji Zamawiający wybierając ofertę wykonawcy będącego konsorcjum, nie ma możliwości wpływać na sposób podziału zakresu realizacji usługi wewnątrz konsorcjum oraz na treść samej umowy konsorcjum. Zamawiający ma prawo jedynie do wglądu do treści umowy konsorcjum w zakresie jego składu i podziału obowiązków pomiędzy członków konsorcjum. W ramach realizacji umowy każda z firm wchodząca w skład konsorcjum wykonuje odmienne czynności dające w sumie pełny zakres realizacji przedmiotu umowy. Każda z firm wchodzących w skład konsorcjum za wykonane usługi zobowiązana jest mocą przepisów prawa podatkowego do wystawienia faktury VAT na rzecz podmiotu, dla którego usługę wykonała – czyli w tym przypadku dla Zamawiającego. Wystawianie faktur na lidera konsorcjum przez członków konsorcjum może być uznane za nieprawidłowe z przyczyn podatkowych podczas kontroli przez organy podatkowe. Zgodnie ze stanowiskiem doktryny podatkowej, o wspólnym przedsięwzięciu należy mówić w każdym przypadku, gdy co najmniej dwa podmioty podejmują się współpracy w realizacji określonego, i najczęściej w miarę precyzyjnie zdefiniowanego, celu gospodarczego. Podmioty te zawierają więc umowę gospodarczą w celu realizacji wspólnego przedsięwzięcia, które ze względu na potencjał finansowy, zakres przedmiotowy lub kompetencyjny przekracza możliwości jednego tylko podmiotu – umowę konsorcjum.

Kluczowe jest jednak, że na płaszczyźnie podatku dochodowego od osób prawnych (CIT), wspólne przedsięwzięcie czy konsorcjum nie posiada statusu podatnika. **Oznacza to, że podatnikami podatku dochodowego są poszczególni członkowie takiej grupy gospodarczej (czyli podmioty współpracujące).**

Jednocześnie, jako podstawę do indywidualnego rozliczania należy wskazać art. 8, art. 19 a, art. 106 b Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 ze zm. Zgodnie z którymi, jeśli podatnik VAT (konsorcjant) świadczy usługę bezpośrednio na rzecz zamawiającego, to jest zobligowany do rozliczenia VAT należnego od tego świadczenia i wystawienia faktury na rzecz odbiorcy świadczenia czyli Zamawiającego.

Mając na uwadze różnorodność czynności składających się na przedmiot zamówienia, często zdarza się, że poszczególne usługi realizowane w ramach całego przedmiotu umowy opodatkowane są różnymi stawkami podatku VAT, dlatego też, aby zapewnić przejrzystość podatkową, uzasadnione jest wystawianie faktur przez członków konsorcjum bezpośrednio Zamawiającemu jako faktycznemu odbiorcy usługi. Powyższe wynika, z faktu, że członek konsorcjum świadczący usługę opodatkowaną

w innym wymiarze niż 23% lub zwolnioną z podatku z powodu rodzaju świadczonej usługi, jako jedyny podmiot w ramach konsorcjum ma możliwość wystawienia faktury zgodnie z przysługującym mu zwolnieniem z podatku lub innym niż 23 % podatkiem VAT. Każdy z pozostałych członków w tym lider konsorcjum – świadczący usługi oprocentowane 23 % podatkiem VAT nie ma możliwości, wystawienia faktur ze zwolnieniem podatkowym lub w innym wymiarze niż 23 %. Wystawienie przez lidera konsorcjum faktury zbiorczej na Zamawiającego zawierającego m.in. określenie wynagrodzenia za usługę np. zwolnioną z podatku, może być kwestionowane przez organy podatkowe i uznane za nieprawidłowe – bowiem lider jako konkretny płatnik podatku nie ma prawa korzystać ze zwolnień od podatku w ramach swojej działalności.

Innymi słowy – każdy podmiot gospodarczy może świadczyć usługi i pobierać za nie wynagrodzenie w ramach przedmiotu swojej działalności i posiadanych uprawnień. Niedopuszczalne jest pobieranie wynagrodzenia, a tym bardziej wystawienia faktur za usługi, co do których dany podmiot nie posiada odpowiednich licencji, pozwoleń czy też przywilejów podatkowych w postaci np. zwolnienia z podatku lub obniżonej stawki podatku.

Dyrektor Izby Skarbowej w Warszawie w dniu 8.07.2013 r. IPPP1/443-377/13-3/AS wydał opinię w sprawie „rozliczenia konsorcjum - podział przychodów i kosztów”, w której napisano: „Zawarcie umowy o wspólne przedsięwzięcie gospodarcze - umowy konsorcjum - nie ma na celu powstania nowego swoistego podmiotu gospodarczego, lecz stanowi porozumienie stron w zakresie realizacji wspólnego celu gospodarczego. Odnosnie rozliczenia podatku VAT przez uczestników konsorcjum, stwierdzić należy iż zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy, podatnikami są osoby prawne, jednostki organizacyjne niemające osobowości prawnej oraz osoby fizyczne, wykonujące samodzielnie działalność gospodarczą, o której mowa w ust. 2, bez względu na cel lub rezultat takiej działalności. Oznacza to, że z punktu widzenia VAT każdy z członków konsorcjum jest odrębnym podatnikiem. Podatnikiem nie jest i nie może być natomiast samo konsorcjum. Dlatego też podmioty działające w ramach konsorcjum powinny do wzajemnych rozliczeń oraz **do rozliczeń z podmiotem, na rzecz którego konsorcjum świadczy usługę stosować ogólne zasady w zakresie wystawiania faktur VAT dokumentujących wykonywane przez nich czynności.**”

Zawarcie umowy konsorcjum nie prowadzi do powstania nowego bytu prawnego. W szczególności konsorcjum nie posiada zdolności prawnej lub zdolności do czynności prawnych – w zdolność tą wyposażone są natomiast podmioty tworzące konsorcjum (wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie z 4 marca 2016 r., sygn. akt. VI ACa 83/16). Powyższe dotyczy również konsorcjum tworzonego w celu zawarcia i realizacji umowy o zamówienie publiczne, zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Krakowie z 17 grudnia 2014 r., sygn. akt: I ACa 1308/14: Brzmienie przepisu art. 23 ust. 3 Pzp przesądza jednoznacznie, iż konsorcjum na gruncie tej ustawy nie posiada podmiotowości prawnej, co oznacza, że nie jest odrębnym podmiotem (wykonawcą), a raczej „sumą pojedynczych wykonawców”. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z 28 maja 2015 r., sygn. akt: I ACa 29/15: *Konsorcjum jest stosunkiem obligacyjnym kreowanym umową, w wyniku której powstaje stosunek prawny konsorcjum, w którym każda z jego stron (konsorcjant) zobowiązuje się do określonego uczestnictwa w konsorcjum i do oznaczonego działania na jego rzecz, a tym samym na rzecz pozostałych konsorcjantów dla osiągnięcia celu, dla którego umowa została zawarta. Konsorcjanci zobowiązują się do działań i świadczeń zmierzających do osiągnięcia wspólnego celu gospodarczego przyjętego przez konsorcjum, zobowiązując się do wspólnego działania. „Wspólność” celu gospodarczego jest podstawowym atrybutem konsorcjum. Umowa konsorcjum nie jest uregulowana w kc, jest zatem zaliczana do umów nienazwanych kreowanych treścią umowy w ramach swobody kształtowania stosunku zobowiązaniowego przewidzianej w art. 3531 kc i traktowana jako umowa, do której stosuje się odpowiednio przepisy art. 860–875 kc.*

Umowa konsorcjum winna wskazywać podmiot uprawniony do reprezentowania konsorcjum na zewnątrz i podejmowania czynności w imieniu pozostałych jego członków (tzw. lider konsorcjum).

W myśl art. 141 Pzp: *Wykonawcy, o których mowa w art. 23 ust. 1, ponoszą solidarną odpowiedzialność za wykonanie umowy i wniesienie zabezpieczenia należytego wykonania.* Solidarna odpowiedzialność podmiotów tworzących konsorcjum oznacza, że zamawiający może żądać wykonania umowy o zamówienie publiczne od wszystkich członków konsorcjum, kilku spośród nich lub każdego z osobna, zaspokojenie roszczenia zamawiającego przez jednego z konsorcjantów zwalnia zaś pozostałych. Nie jest możliwe wyłączenie solidarnej odpowiedzialności konsorcjum wykonawców względem zamawiającego w drodze umowy, natomiast wzajemny podział zadań przyjęty w umowie konsorcjum wywołuje wyłącznie skutki wewnętrzne pomiędzy jego członkami.

Z powyższego wynika, że istota umowy konsorcjum nie uzasadnia tego, by Zamawiający mógł przyjmować faktury tylko od jednego podmiotu wchodzącego w skład konsorcjum. Zgodnie z zasadą – Konsorcjum ponosi odpowiedzialność solidarną wobec Zamawiającego, a Zamawiający zobowiązany

jest do zapłaty wynagrodzenia za wykonaną usługę lub dostawę każdemu z członków konsorcjum wg ustalonego w umowie wynagrodzenia. Jest zatem w pełni uzasadnione i konieczne ze względu na przepisy prawa podatkowego, aby wynagrodzenie należne Wykonawcy, będącemu konsorcjum firm, było płatne zgodnie z fakturami VAT, wystawionymi przez każdego z członków konsorcjum realizujących usługę na kwoty, które w sumie stanowią wysokość miesięcznego wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

15. Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego. W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Zespołów Arbitrów przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych 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 (t.j. Dz. U. z dnia 11.09.2019 r.; poz. 1843) , 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 Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. 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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

16. Czy pomieszczenia udostępnione pracownikom ochrony, będą udostępnione bez naliczania kosztów z tego tytułu?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający udostępni pracownikom ochrony pomieszczenie socjalne bez naliczania kosztów z tego tytułu.

17. 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?

Odpowiedź Zamawiającego: Wykonawca przedstawia ofertę wykonania usługi zgodnie z własną kalkulacją oraz zapisami Regulaminu zamówienia na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie na formularzu ofertowym stanowiącym załącznik nr 2 do ogłoszenia o zamówieniu na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

18. Proszę o informację, czy Zamawiający wymaga zatrudnienia osób na umowę o pracę co oznacza, że każda roboczogodzina pracy osób wykonujących czynności ochronne (za wyjątkiem grup interwencyjnych) musi być wypracowana w ramach umowy o pracę na cały etat i Zamawiający nie dopuszcza w tym zakresie zawarcia z takimi osobami umów cywilnoprawnych.

Odpowiedź Zamawiającego: Formę zatrudnienia pracowników Zamawiający pozostawia w gestii Wykonawcy.

19. Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający nie dopuszcza zatrudniania osób posiadających orzeczenie o niepełnosprawności – zgodnie z ustawą z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych (Dz. U. z 2011 r. Nr 127, poz. 721, z późn. zm.)

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie dopuszcza realizacji usługi przez osobę z orzeczonym stopniem niepełnosprawności zgodnie z zapisami załącznika nr 8 – Opis przedmiotu zamówienia do Regulaminu zamówienia na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

20. W jaki sposób odbywa się nadzór nad systemami alarmowymi: czy tylko za pośrednictwem pracowników na obiekcie; następnie pracownik ochrony do SMA Wykonawcy? Czy bezpośrednio przez System Monitorowania Alarmów Wykonawcy ze stałym podłączeniem nadajników do systemów alarmowych Zamawiającego?

Odpowiedź Zamawiającego: Nadzór nad systemami alarmowymi odbywa się przez pracowników ochrony w obiekcie.

21. Czy opis przedmiotu zamówienia jest oparty na instrukcji/planie/regulaminie ochrony obiektu i są zgodne co do treści?

Odpowiedź Zamawiającego: Opis przedmiotu zamówienia jest oparty na planie ochrony obiektów Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie i zgodny co do treści.

22. Czy Zamawiający przeszkoli bezpłatnie pracowników ochrony z obsługi systemów zabezpieczenia technicznego zainstalowanych na obiektach, centrali telefonicznej itp. ?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający przeszkoli bezpłatnie pracowników ochrony z obsługi systemów zabezpieczenia technicznego zainstalowanego w obiektach (CCTV, system sygnalizacji włamania, centrale ppoż etc).

23. Czy systemy alarmowe Zamawiającego posiadają moduły ochrony przeciwpożarowej, czy też ochrona przeciwpożarowa to systemy autonomiczne (oddzielne centrale)

Odpowiedź Zamawiającego: Systemy sygnalizacji pożaru są systemami autonomicznymi stosunku do pozostałych systemów alarmowych.

24. Czy systemy ochrony przeciwpożarowej podlegają bezpośrednio stałemu monitorowaniu przez Wykonawcę i wstępną weryfikację przyczyn przed wezwaniem Straży Pożarnej?

Odpowiedź Zamawiającego: Systemy ochrony ppoż w obiektach Zamawiającego podlegają bezpośrednio, stałemu monitorowaniu przez pracowników ochrony zatrudnionych przez Wykonawcę wraz z wstępną weryfikacją przyczyn przed wezwaniem Państwowej Straży Pożarnej.

25. Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur elektronicznych dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne tj:

a) faktur;

i

b) faktur korygujących

oraz przesłanie tychże faktur za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/>.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający akceptuje wystawianie przez Wykonawcę ustrukturyzowanych faktur elektronicznych (faktur oraz faktur korygujących) oraz przesłanie

ich za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania w ramach przedmiotowego zamówienia.

26. Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę potwierdzenie odbioru wykonania w formie ustrukturyzowanego dokumentu elektronicznego.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę potwierdzenie odbioru wykonania w formie ustrukturyzowanego dokumentu elektronicznego.

27. Uprzejmie proszę o podanie konta Zamawiającego znajdującego się na Platformie Elektronicznego Fakturowania umożliwiającego przesłanie ustrukturyzowanej faktury elektronicznej. Fakturowanie oraz wystawienie potwierdzeń wykonania umowy w ustrukturyzowanej formie elektronicznej jest zgodny z przepisami podatkowymi wynikającymi z ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) a nadto ze względu na obowiązki Zamawiających wynikające z ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno – prywatnym (Dz.U. z 2019 r. poz. 2020 ze zm.) oraz jest powszechnie stosowany pomiędzy Zamawiającymi a wykonawcami. Sposób ten ułatwia wzajemną komunikację ora eliminuje szereg błędów występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. Metoda fakturowania elektronicznego z wykorzystaniem ustrukturyzowanej faktury elektronicznej jest również rekomendowana jako docelowy sposób obiegu dokumentów księgowych przez Ministerstwo Rozwoju, Pracy i Technologii (<https://www.gov.pl/web/rozwoj-praca-technologie/e-fakturowanie-w-zamowieniach-publicznych>) ze względu na:

- 1) zmniejszenie liczby zatorów płatniczych;
- 2) zmniejszenie liczby błędnych i fałszywych faktur w obiegu;
- 3) ujednolicony model obsługi e-faktur w ramach zamówień publicznych;
- 4) zmniejszenie kosztów operacyjnych oraz zminimalizowanie przeszkód w handlu;
- 5) redukcję kosztów fakturowania i przetwarzania danych oraz obsługi zamówień publicznych;
- 6) kompleksową e-usługą dostaw publicznych;
- 7) zwiększenie szans udziału polskich firm w transgranicznym rynku zamówień publicznych i obrocie gospodarczym UE;
- 8) łatwiejsze archiwizowanie dokumentów;
- 9) wzrost cyfryzacji sektora publicznego w Polsce;
- 10) rozwój systemu płatności bezgotówkowych;
- 11) wzrost popytu na produkty i usługi informatyczne.

Niezależnie od powyższego, zwracamy również uwagę, że zastosowanie ww. formy fakturowania i przekazywania dokumentów w dobie epidemii COVID-19 jest jedną z drobnych, ale skutecznych metod w powstrzymaniu rozprzestrzenianiu się wirusa. Przesyłanie dokumentów w formie elektronicznej umożliwia zachowanie niezbędnego dystansu oraz gwarantuje utrzymanie ciągłości procesów księgowych i podatkowych.

Odpowiedź Zamawiającego: Konto Zamawiającego na Platformie Elektronicznego Fakturowania zostanie udostępnione Wykonawcy, z którym zostanie podpisana umowa w ramach przedmiotowego postępowania na usługi ochrony fizycznej osób i mienia dla Muzeum Lotnictwa Polskiego w Krakowie.

28. 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 Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie. Zastosowanie znajdą odpowiednie przepisy prawa.

29. Proszę o informację czy obiekt jest wpisany na listę obiektów podlegających obowiązkowej ochronie.

Odpowiedź Zamawiającego: Obiekty Muzeum Lotnictwa Polskiego oraz teren nie są wpisane na listę obiektów podlegających obowiązkowej ochronie.

30. Zwracam się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego Wykonawcy 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 wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

31. W przypadku kiedy Wykonawca będzie chciał zmienić Załącznik nr 7 do ogłoszenia na etapie realizacji umowy, proszę o podanie zasad i warunków niezaakceptowania przez Zamawiającego osób wskazanych w podanych załączniku.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie zaakceptuje zmiany pracowników wskazanych w załączniku nr 7, jeżeli nie będą oni spełniać wymogów kwalifikacyjnych pracowników ochrony, tzn. nie posiada wpisu na listę kwalifikowanych pracowników ochrony oraz doświadczenia. Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych, wprowadza modyfikację specyfikacji: zmiana § 13 ust. 4 wzoru umowy

„Za zmianę umowy nie będzie traktowana zmiana:

- a) kadry realizującej umowę, pod warunkiem zaproponowania osób o kwalifikacjach i doświadczeniu, co najmniej takich samych jak kwalifikacje i doświadczenie zmienianych osób, po pisemnym zgłoszeniu Wykonawcy oraz zatwierdzeniu tych osób przez Zamawiającego.”

32. Zamawiający, w kryterium oceny ofert, zamierza przyznawać punkty za kryterium „doświadczenie kwalifikowanych pracowników ochrony skierowanych do wykonania zamówienia” określone w części

IX pkt. 4 Ogłoszenia, żądając przy tym wskazania tychże osób z imienia i nazwiska w oświadczeniu wykaz osób sporządzonym wg załącznika nr 7 do Ogłoszenia oraz potwierdzenia tego faktu poprzez złożone wraz z ofertą odpowiednie dokumenty.

Jak Zamawiający oceni ofertę Wykonawcy, który zamierza do realizacji przedmiotowego zamówienia, zatrudnić pracowników wpisanych na listę kwalifikowanego pracownika ochrony, lecz na dzień składania ofert nie potrafi jeszcze wskazać tych osób z imienia i nazwiska, gdyż ich rekrutację zamierza rozpocząć z chwilą uzyskania informacji, że pozyskał przedmiotowe zamówienie? Tak określony sposób oceny ofert faworyzuje w sposób ewidentny Wykonawcę, który świadczy obecnie usługę na rzecz Zamawiającego, a więc posiada już pracowników dedykowanych do realizacji przedmiotowego zamówienia, a w związku z tym ich personalia są mu znane (nawet jeżeli osoby te obecnie nie są zatrudnione na umowę o pracę w pełnym wymiarze czasu pracy). Każdy inny Wykonawca, nawet dysponujący dużymi zasobami kadrowymi, wykorzystuje te zasoby do realizacji innych zamówień na podstawie uprzednio podpisanych umów i nie posiada pracowników „w zapasie”, których mógłby wskazać z imienia i nazwiska na dzień składania ofert jako przyszłych pracowników do zatrudnienia u Zamawiającego.

Należy też nadmienić, że Zamawiający, określając – jak powyżej – sposób oceny ofert, może uniemożliwić uzyskanie zamówienia Wykonawcy, który ma wolę zatrudnienia pracowników na zasadach określonych przez Zamawiającego i w sposób rzetelny oraz zgodny z prawem realizować na jego rzecz zamówienie.

Wnosimy o modyfikację zapisów SIWZ w części dotyczącej pozacenowego kryterium oceny ofert i dopuszczenie możliwości oceny ofert w tym kryterium na podstawie złożonego oświadczenia w którym Wykonawca zadeklaruje liczbę pracowników z wymaganym doświadczeniem, zaś listę imienną tych pracowników wybrany Wykonawca zobowiązany byłby przedstawić przed podpisaniem umowy w sprawie zamówienia społecznego (wraz z innymi dokumentami, potwierdzającymi to zatrudnienie, np. kopiami umów o pracę).

Takie opisanie powyższego kryterium zrównoważyłoby szansę wszystkich wykonawców na uzyskanie zamówienia i byłoby zgodne z art. 7 ust. 1 ustawy PZP.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie. Zmiana regulaminu pozbawiłaby Zamawiającego możliwości rzeczywistej oceny doświadczenia osób, które będą wykonywać zadania ochrony

33. Jaki jest termin związania ofertą? Ustawa – Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r, art. 36, pkt 9.

Odpowiedź Zamawiającego: Termin związania ofertą wynosi 60 dni

34. Które oświadczenia i dokumenty wymagane są w postępowaniu? Podaliście Państwo warunki udziału w postępowaniu, jednakże brakuje informacji na temat wymaganych przez Państwa oświadczeń i dokumentów. Prosimy o podanie rodzajów dokumentów czy też oświadczeń, jakie pozwolą Państwu na ocenę spełnienia warunków udziału w postępowaniu.

Odpowiedź Zamawiającego: Dokumenty i oświadczenia potwierdzające spełnienie warunków udziału w postępowaniu są określone w pkt V regulaminu.

35. Proszę o informację czy dopuszczają Państwo możliwość składania wadium w formie elektronicznej?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza możliwość składania wadium w formie elektronicznej.

36. Wnoszę o modyfikację par.1 ust.1 lit.a Umowy, w zakresie: „ podejmowanie działań prewencyjnych mających na celu przeciwdziałanie naruszenia zdrowia, nietykalności osobistej(...)”

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

37. Czy media o których mowa w par.2 ust.3 Umowy będą udostępnione nieodpłatnie wykonawcy?

Odpowiedź Zamawiającego: Media, o których mowa w par. 2 ust. 3 Umowy będą udostępnione Wykonawcy nieodpłatnie.

38. Czy szkolenie o których mowa w par.2 ust.4 Umowy będzie odpłatne? Jeżeli tak proszę o podanie kosztu szkolenia na 1 pracownika.

Odpowiedź Zamawiającego: Szkolenia, o których mowa w par. 2 ust 4 Umowy będą przeprowadzone nieodpłatnie.

39. Wnoszę o wprowadzenie do par.3 Umowy, zapisu: „, W razie opóźnienia w płatności Zamawiający zapłaci Wykonawcy odsetki za każdy dzień opóźnienia, zgodnie z ustawą z dnia 8 marca 2013 roku o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych(Dz.U. z 2019r. poz.118, z późn.zm.”

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

40. Wnoszę o modyfikację par.6 ust.6 Umowy, w zakresie: „(...) z wyjątkiem danych i informacji, które zgodnie z obowiązującym prawem mogą być ujawnione lub gdy ujawnienia ww. danych zażąda uprawniony organ w przewidzianej prawem formie i treści, jednakże tylko w niezbędnym zakresie. Zobowiązanie do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji uzyskanych w związku z wykonywaniem umowy wiąże Wykonawcę 12 miesięcy po zakończeniu Umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

41. Wnoszę o modyfikację par.8 ust.1 Umowy, w zakresie: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkody powstałe na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania obowiązków przez pracowników wykonawcy w trakcie realizacji umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

42. Wnoszę o wykreślenie w par.8 Umowy słowa „pełna”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

43. Wnoszę o modyfikację par.11 ust.1 umowy, w zakresie: „W przypadku nieuzasadnionego odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę lub odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 % całkowitej wartości brutto umowy, wyliczonej proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

44. Wnoszę o wykreślenie par.11 ust.6 Umowy. W szczególności podstawa do wykreślenia zapisu wynika z art. 15r1.1 ustawy z dnia 19 czerwca 2020 r. o dopłatach do oprocentowania kredytów bankowych udzielanych przedsiębiorcom dotkniętym skutkami COVID-19 oraz o uproszczonym postępowaniu o zatwierdzenie układu w związku z wystąpieniem COVID-19. Przepis ten zakazuje potrącania kar umownych zastrzeżonych na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności a także zakaz zaspokojenia tych kar z zabezpieczenia należytego wykonania umowy - w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie ogłoszenia stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

45. Wnoszę o wprowadzenie do par.11 Umowy, zapisu: „Zamawiający jest zobowiązany do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania naruszeń określonych powyżej. Dopiero po jego bezskutecznym upływie ma prawo obciążenia Wykonawcy karą umowną”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

46. Wnoszę o wprowadzenie do par.12 Umowy, zapisu: „każda ze stron może rozwiązać umowę za 3 miesięcznym okresem wypowiedzenia”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę regulaminu w tym zakresie.

Krzysztof Rudym

Dyrektor
Muzeum Lotnictwa Polskiego



