Przedsiębiorstwo Miejskie MZUM.PL
Spółka Akcyjna
Al. Zagłębia Dąbrowskiego 15
41-303 Dąbrowa Górnicza

NIP: 6291069553, REGON: 272935168
KRS: 0000446087

Dąbrowa Górnicza 09.06.2015 roku.

**Wszyscy Wykonawcy**

**biorący udział w postępowaniu**

W związku z wpływem do Zamawiającego kolejnych pytań w sprawie postępowania na zadanie Nr ZP/003/DT/PZ/2015 p.n.:

**„Usługa ochrony fizycznej obiektów Przedsiębiorstwa Miejskiego MZUM.PL S.A. zlokalizowanych w Dąbrowie Górniczej przy: ul. Aleja Zagłębia Dąbrowskiego 15;**

**ul. Granicznej 21; ul. Granicznej 23 ; ul. Piłsudskiego 74” oraz przy ul. Kasprzaka 33”.**

oraz działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r. poz. 907 - tekst jednolity, z późn. zm.) do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający udziela odpowiedzi na postawione pytania:

**Pytanie nr 1**

Pragniemy zwrócić uwagę,  iż w związku z Ustawą z dnia 13 czerwca 2013 r. o zmianie ustawregulujących wykonywanie niektórych zawodów  (Dz. U. z dnia 23 lipca 2013 r. poz. 829), z dniem 01.01.2014 r. zniesione zostają licencje pracownika ochrony fizycznej I i II stopnia. Zmiany polegają przede wszystkim na rezygnacji z podziału pracowników ochrony na stopnie, od których uzależnione były dotychczas specjalistyczne uprawnienia, oraz rezygnacji z konieczności uzyskania licencji. Wymogi te zastąpiono wpisem na odpowiednią listę. Zgodnie ze znowelizowanym brzmieniem art. 26 ustawy o ochronie osób i mienia czynności, do których wykonywania dotychczas niezbędne było posiadanie licencji pracownika ochrony fizycznej (zarówno I jak II stopnia), obecnie mogą być wykonywane przez każdą osobę wpisaną na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej osób
i mienia. Proszę o dokonanie zmian w zapisach SIWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadzi do SIWZ zapisy uwzględniające Państwa sugestie w tej kwestii. W najbliższym czasie na stronie Zamawiającego pojawi się SIWZ po zmianach,
w którym pojęcie „licencjonowany pracownik ochrony” zastąpi określenie „kwalifikowany pracownik ochrony fizycznej”.

**Pytanie nr 2**

Proszę o wprowadzenie do treści umowy lub SIWZ postanowień o zasadach wprowadzenia odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należytego wykonawcy
w przypadkach zmian w przepisach, o których mowa w art. 142 ust. 5 ustawy PZP.

Zgodnie z nowelizacją ustawy, która weszła w życie w dniu 19 października 2014 r.

„*Umowa zawarta na okres dłuższy niż 12  miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzenia odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należytego wykonawcy, w przypadku zmiany:*

1. *stawki podatku od towarów i usług,*
2. *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,*
3. *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki  składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne – jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszt wykonania Zamówienia przez wykonawcę”*

Powołany przepis ma charakter normy bezwzględnie obowiązującej, a co za tym idzie, w każdym stanie faktycznym odpowiadającym hipotezie tego przepisu Zamawiający jest zobligowany do zastosowania się do jego dyspozycji;

Ponadto wskazanie przez ustawodawcę, iż zmiana wynagrodzenia należnego wykonawcy powinna być **odpowiednia** oznacza, że powinna ona odpowiadać, a więc być równa, wpływowi zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1-3 ustawy PZP na koszt wykonywania zamówienia.

Wobec powyższego, Zamawiający ma nie tylko obowiązek opisania zasad zmian wynagrodzenia w powołanych powyżej okolicznościach, ale wręcz dokonać takiej zmiany po ich wejściu w życie, zaś użyty przez ustawodawcę zwrot „***odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia*”**należy interpretować, jako nakaz podwyższenia wynagrodzenia wykonawcy o kwotę równą kosztom, o jakie w wyniku wprowadzenia zmian, o których mowa w art. 142 ust. 5 pkt 1-3 ustawy PZP, wzrośnie koszt wykonywania zamówienia przez wykonawcę.

Nieopisanie zasad „waloryzacyjnych”, bądź też wskazanie jedynie częściowej rekompensaty  zwiększonych kosztów, wynikających ze zmian legislacyjnych stanowi naruszenie przez Zamawiającego art. 142 ust. 5 ustawy PZP i uprawnia Wykonawcę do wniesienia odwołania do Krajowej Izby Odwoławczej.

**Odpowiedź :**

Zamawiający dokona stosownych zapisów w SIWZ uwzględniającychpostanowienia
art. 142 ust. 5 pkt 1-3 ustawy Pzpo zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany:

1) stawki podatku od towarów i usług,
2) 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,
3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
– jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.

**Pytanie nr 3**

Czy Zamawiający uwzględnił w budżecie przewidzianym na realizację zamówienia środki finansowe niezbędne na pokrycie wszystkich jego kosztów, w tym kosztów pracy, o których mowa w art. 90 ust. 1 pkt. 1 ustawy PZP?

Powołany przepis stanowi bezwzględnie:

***Jeżeli cena oferty wydaje się rażąco niska w stosunku do przedmiotu zamówienia i budzi wątpliwości zamawiającego co do możliwości wykonania przedmiotu zamówienia zgodnie z wymaganiami określonymi przez zamawiającego lub wynikającymi
z odrębnych przepisów****, w szczególności jest niższa o 30% od wartości zamówienia lub średniej arytmetycznej cen wszystkich złożonych ofert,* ***zamawiający zwraca się
o udzielenie wyjaśnień, w tym złożenie dowodów, dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny, w szczególności w zakresie:***

*1) oszczędności metody wykonania zamówienia, wybranych rozwiązań technicznych, wyjątkowo sprzyjających warunków wykonywania zamówienia dostępnych dla wykonawcy, oryginalności projektu wykonawcy,* ***kosztów pracy, których wartość przyjęta do ustalenia ceny nie może być niższa od minimalnego wynagrodzenia za pracęustalonego na podstawie art. 2 ust. 3–5 ustawy z dnia 10 października 2002r.
o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (Dz. U. Nr 200, poz. 1679, z późn. zm.2);***

W praktyce oznacza to, że po pierwsze każdy Wykonawca powinien kalkulować cenę oferty z uwzględnieniem kosztów pracy nie niższych od minimalnego wynagrodzenia za pracę – bez względu na formę zatrudnienia pracowników (gdyby ustawodawca chciał takiego rozróżnienia dokonać, ustanowiłby wprost taki zapis ustawowy), zaś po drugie - oferta Wykonawcy nie zakładająca kosztów pracy na poziomie minimalnego wynagrodzenia za pracę powinna zostać uznana przez Zamawiającego za zawierającą rażąco niską cenę. Co za tym idzie, **Zamawiający powinien przewidzieć środki na realizację zamówienia z uwzględnieniem wynagrodzenia dla pracowników na poziomie co najmniej płacy minimalnej.  Brak wystarczających środków wskazywałby bowiem wprost, że Zamawiający nie tylko dopuszcza wybór oferty
z rażąco niską ceną, ale wręcz zamierza wybrać wykonawcę oferującego rażąco niską cenę w rozumieniu art. 90 ust. 1 pkt. 1 ustawy PZP.**

**Odpowiedź:**

Tak.

**Pytanie nr 4**

Zamawiający w rozdziału V pkt. 12  SIWZ   wymaga załączenia dokumentów KRK pracowników , których Wykonawca ma zamiar zatrudnić w obiektach objętych ochroną, wystawione nie wcześniej niż 6 miesięcy przed upływem terminu składania ofert oraz kopiami poświadczeń bezpieczeństwa z klauzulą” zastrzeżone”   - Prosimy o modyfikację zapisów w taki sposób by były one zgodne z obowiązującymi przepisami prawa w tym
z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od Wykonawcy ,oraz form , w jakich te dokumenty mogą być składane.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokona modyfikacji tych zapisów w taki sposób, że wykonawca będzie mógł dostarczyć zaświadczenia o niekaralności pracowników w terminie 3 dni od podpisania umowy.

**Pytanie nr 5**

W przypadku braku możliwości wykonania przedmiotu zamówienia przez osoby wskazane
w wykazie osób czy Zamawiający dopuszcza zmianę/ aktualizację bieżącą wykazu osób na osoby posiadające co najmniej takie same kwalifikacje jak te, które zostały wskazane
w ofercie?

Brak zgody za powyższy zapis faworyzuje podmiot obecnie świadczący usługę na rzecz Zamawiającego, gdyż – biorąc pod uwagę duży wskaźnik rotacji pracowników wykonujących usługi ochrony – podmiot ten bez specjalnego starania oraz zabiegów, związanych np.
z rekrutowaniem pracowników, jest w stanie wskazać w ofercie konkretne osoby z imienia
i nazwiska, które będą realizować usługę (będą to po prostu pracownicy Wykonawcy świadczący obecnie tą usługę na rzecz Zamawiającego).  **Takie żądanie nie tylko narusza art. 7 ust. 1 ustawy PZP, ale  jest też nieuprawnione w świetle 22 ust. 1 pkt. 3
i dominującego orzecznictwa w tym zakresie.**

**„**Wykaz osób” jest dokumentem potwierdzającym spełnienie warunku udziału
w postępowaniu dot. dysponowania osobami o określonych uprawnieniach, należy więc go badać w kontekście posiadanych przez Wykonawcę zasobów na dzień składania wniosków lub ofert. Dla Zamawiającego bowiem istotne jest dysponowanie osobami posiadającymi określone uprawnienia, a nie dysponowanie konkretnymi osobami.  Takie stanowisko zostało wyrażone w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej nr **KIO/UZP 485/09** z dnia 29 kwietnia 2009 r. Izba wyraźnie stwierdziła, że mimo, iż rozporządzenie w sprawie rodzajów dokumentów mówi o wykazie osób którymi dysponuje lub będzie dysponował wykonawca
 i które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, to jednak w zakresie, w którym mówi o uczestniczeniu osób posiadających określone uprawnienia w wykonywaniu zamówienia, wykracza poza upoważnienie ustawowe - art. 22 ust. 1 pkt 2 p.z.p. mówi wyłącznie o "potencjale" (warunek udziału w postępowaniu),natomiast rozporządzenie wchodzi już w fazę wykonywania przedmiotu zamówienia (treść oferty). Wobec powyższego przepis rozporządzenia dot. wykazu osób powinno się odczytywać wyłącznie w granicach upoważnienia ustawowego. Interpretacja ta pozostaje nadal aktualna – pomimo zastąpienia obowiązującego w dawnym stanie prawnym rozporządzenia –nowym aktem, gdyż de facto
w zakresie „wykazu osób” nic się nie zmieniło.

Takie stanowisko potwierdza również wyrok Krajowej Izby Odwoławczej nr  **KIO 1825/12**
z dnia 14 września 2012 r, w którym Izba uznała za nieuprawnione rozumowanie, że zmiana „Wykazu osób, które będą uczestniczyć w realizacji zamówienia” stanowi zmianę treści oferty, o której mowa w art. 87 ust. 1. Ustawy PZP. Oznacza to w istocie, że zmiana taka – po złożeniu oferty, a więc zarówno na etapie jej badania, jak też na etapie podpisania umowy,
a potem jej realizacji – jest dopuszczalna. Bezspornym pozostaje oczywiście fakt, że zarówno osoby wykazane jako potencjał w składanej ofercie, jak i osoby realizujące zamówienie publiczne, muszą posiadać kwalifikacje i uprawnienia wymagane przez Zamawiającego na etapie składania ofert.

**Odpowiedź:**

Tak, w przypadku braku możliwości wykonania przedmiotu zamówienia przez osoby wskazane w wykazie osób dołączonym do oferty Zamawiający dopuszcza zmianę w wykazie tych osób, ale wyłącznie na osoby posiadające co najmniej takie same kwalifikacje jak wykazane w ofercie i za zgodą Zamawiającego.

**Pytanie nr 6**

*Zamawiający w rozdziale VIII  SIWZ opis kryteriów, którymi będzie kierowa się przy wyborze oferty wraz z podaniem znaczenia tych kryteriów i sposób oceny ofert dla zdania nr 1 określa kryterium 100 % cena-* Wykonawca zwraca uwagę, iż w Dzienniku Ustaw 18 września 2014r. pod poz. 1232 została opublikowana ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych. Przedmiotowa ustawa weszła w życie 19 października 2014 i warto w tym kontekście zwrócić uwagę na znowelizowany art. 91 ustawy gdzie ponadto ust 2a zapisano: Kryterium ceny może być zastosowane jako jedyne kryterium oceny ofert, jeżeli przedmiot zamówienia jest powszechnie dostępny oraz ma ustalone standardy jakościowe. Należy więc uznać, że stosowanie kryterium ceny jako jedynego będzie możliwe tylko dla najprostszych zamówień. W odniesieniu do specyfiki przedmiotu zamówienia  tj. Usługa ochrony fizycznej nie należą do prostych dlatego wg Wykonawcy Zamawiający powinien zastosować pozacenowe kryteria oceny ofert.

**Odpowiedź:**

Zamawiający, dokona zmiany w SIWZ poprzez wprowadzenie kolejnego kryterium oceny ofert.

 Kierownik Zamawiającego:

 *Tomasz Sołtysik*