

Odpowiedź na zapytania 1.

W dniu 13.11.2019 r. przesłano zapytania do postępowania pn. Świadczenie całodobowej usługi ochrony fizycznej osób i mienia w obiektach Instytutu Hodowli i Aklimatyzacji Roślin- Państwowego Instytutu Badawczego w Radzikowie w latach 2019-2020r.

Numer postępowania: ZP/09/US/2019 DAT

Treść zapytań:

**Pytanie 1.** Proszę o informację, czy wszystkie roboczo – godziny mają być realizowane na podstawie umowy o pracę, czy też Zamawiający dopuszcza umowy dzielone (umowa o pracę oraz umowa zlecenie).

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 22 kodeksu pracy jeżeli pracownik zobowiązany jest do wykonywania pracy określonego rodzaju na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym przez pracodawcę, podporządkowania regulaminowi pracy, wykonywania pracy zmianowej, stałej dyspozycyjności itp. co oznacza, że stosunek pracy ma charakter ciągły, a pracodawca zobowiązany jest do zatrudnienia pracownika za wynagrodzeniem (co najmniej minimalnym), na podstawie umowy o pracę, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa pracy.

Przedmiotem zamówienia publicznego są czynności, których wykonywanie odpowiada warunkom wykonywania pracy bowiem jest określone miejsce i czas wykonywania czynności i postawienie warunku zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę jest w pełni uzasadnione.

Ze względu na specyfikę usługi, zamawiający nie dopuszcza umów dzielonych.

**Pytanie 2.** Proszę o informację, czy Zamawiający dopuszcza realizację zamówienia przez osoby posiadające orzeczony stopień niepełnosprawności.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 29 ust. 4 pkt. 3 ustawy Pzp. Zamawiający może określić w opisie przedmiotu zamówienia wymagania związane z realizacją zamówienia, które mogą określać aspekty (...) związane z innowacyjnością lub zatrudnianiem, w szczególności dotyczące zatrudnienia (..) osób niepełnosprawnych w rozumieniu ustawy z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnianiu osób niepełnosprawnych.

Ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia, Zamawiający nie postawił wymogu zatrudniania osób niepełnosprawnych, nie określił ich liczby, stopnia niepełnosprawności, sposobu dokumentowania niepełnosprawności itp.

Zgodnie z pkt. 2 Opisu przedmiotu zamówienia – załącznik nr 2, „...standard ochrony obiektów IHAR- PIB wymaga pełnienia służby przez pracowników ochrony, których zdrowie i kondycja fizyczna pozwala na sprawne poruszanie się i pełnienie służby w systemie trzymianowym...”

Zamawiający nie ma wpływu na politykę zatrudnienia prowadzoną przez pracodawcę. Tylko pracodawca może podjąć decyzję w zakresie zatrudnienia osoby niepełnosprawnej na stanowisku pracownika ochrony, mając na względzie specyfikę zamówienia i jego zakres.

**Pytanie 3.** Czy w przypadku gdy pracownik ochrony zadeklaruje pracę powyżej pełnego etatu, Zamawiający oprócz wymogu o pracę w pełnym wymiarze godzin, pozostawia w gestii Wykonawcy formę zatrudnienia w dodatkowym wymiarze roboczogodzin dla tego samego pracownika?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga, aby pracownicy ochrony byli zatrudniani zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa. O rodzaju zawartej umowy/formie zatrudnienia decyduje nie tylko jej nazwa, lecz także cel, charakter wykonywanych obowiązków oraz decyzja podjęta przez obie strony umowy.

! Patrz- Odpowiedź, pytanie 1.

**Pytanie 4.** 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”. Chciałabym zaznaczyć, 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:**

Ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia, Zamawiający nie wyraża zgody na 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”. Podejmując decyzję o ubieganiu się o udzielenie zamówienia Wykonawca musi mieć pewność, że wykonując zamówienie zgodnie z zawartą umową otrzyma wynagrodzenie i, że zrealizuje zamówienie w pewnym minimalnym zakresie. (Wyrok z dnia 13 września 2005 r., V Ca 1110/04 (zob. m. in. w KIO 2135/13; KIO 2136/13; KIO 2163/13; KIO 298/11, KIO/1756/10).

Umowy w ramach zamówień publicznych zawierane są na czas oznaczony, a cechą takich umów jest ich trwałość, tzn. przepisy Pzp nie przewidują możliwości dowolnego rozwiązywania takich umów zarówno przez Zamawiającego jak i Wykonawcę. (Wyrok z dnia 22 stycznia 2014 r., KIO 24/14).

Z uwagi na fakt, że umowa w sprawie zamówienia publicznego ma charakter umowy cywilnoprawnej (arg. z art. 139 ust. 1 ustawy Pzp), a przepisy ustawy Pzp nie zakazują stosowania przepisów Kodeksu cywilnego w przypadku postanowień umowy dotyczących możliwości jej wcześniejszego rozwiązania, Zamawiający mając na uwadze specyfikę przedmiotu zamówienia, w § 13 i 15 umowy wskazał okoliczności i warunki odstąpienia od umowy, jakie przysługują Stronom umowy, określając wysokość kar finansowych.

Ponadto jeśli Zamawiający nie zastrzegł możliwości wypowiedzenia w umowie, można ją rozwiązać w takim przypadku tylko za porozumieniem stron na zasadzie swobody umów określonej w art. 353<sup>1</sup> kc.

**Pytanie 5.** Proszę o potwierdzenie, że pracownicy realizujący usługę ochrony nie muszą być uzbrojeni?

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że pracownicy realizujący usługę ochrony na terenie naszej jednostki nie muszą być uzbrojeni.

**Pytanie 6.** Proszę o wyjaśnienie rozbieżności związanych z czasem dojazdu Grup Interwencyjnych. Zgodnie ze wzorem umowy czas dojazdu GI wynosi 15 min. natomiast zgodnie z Opisem Przedmiotu zamówienia czas dojazdu wynosi 10 min.

**Odpowiedź:** Wymagany czas dojazdu Grupy Interwencyjnej -15 minut.

**Pytanie 7.** W związku z brakiem w treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. (tj. Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 ze zm. dalej: Pzp) w brzmieniu nadanym przez art. 120 ustawy z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2018 r. poz. 2215, dalej: ustawa o PPK), wnioskujemy o wprowadzenie do treści SIWZ postanowień odpowiadających treści art. 142 ust. 5 Pzp w jej nowym brzmieniu oraz postanowień odnoszących się do procedury wprowadzenia przedmiotowych zmian w łączącej strony umowie zgodnie z brzmieniem art. 135 ustawy o PPK tj. postanowień w brzmieniu:

„Niniejsza umowa ulegnie zmianie w zakresie należnego Wykonawcy wynagrodzenia, w przypadku zmiany:

1. stawki podatku od towarów i usług,
2. wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonej zgodnie z przepisami o minimalnym wynagrodzeniu,
3. zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,
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 (w skrócie: PPK)

jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę”

**Odpowiedź:**

W przywołanym art. 142 ust. 5 ustawy Pzp., ustawodawca nałożył na strony umowy zawartej na okres dłuższy niż 12 m-cy, obowiązek w zakresie umieszczenia w jej treści tzw. klauzul waloryzacyjnych, czyli postanowień dotyczących zasad zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o których mowa powyżej. Chodzi tu o umowę, do zawarcia której doszło w wyniku procedury przeprowadzonej na bazie ustawy Pzp.

Umowa w przedmiotowym postępowaniu z wybranym Wykonawcą ma być zawarta na okres 12 m-cy. Mając na uwadze powyższe Zamawiający rezygnuje z zapisów w umowie w zakresie umieszczenia w jej treści tzw. klauzul waloryzacyjnych.

W załączeniu Aktualny załącznik nr 2a- Umowa wzór\_ Ochrona 2019-2020.

INSTYTUT HODOWLI I AKLIMATYZACJI ROŚLIN  
PAŃSTWOWY INSTYTUT BADAWCZY  
Pulszów, 01-670 Ilonka

tel.: (22) 725 30 11, fax: (22) 725 47 44  
NIP: 529-000-70-09, Kregim: 000072480

15. 11. 2019 ✓  
STARSZY SPECJALISTA  
ds. Zamówień Publicznych

mgr Krystyna Żurek