

Toruń, dnia 1 lipca 2020r.

**Zamawiający**

**Centrum Kulturalno-Kongresowe Jordanki sp. z o.o.**

**w Toruniu**

Al. Solidarności 1-3

87-100 Toruń

<http://bip.jordanki.torun.pl/index.php/zamowienia-publiczne/14-000-200-000-eur/139-uslug-a-ochrony-fizycznej-2020-2>

**Odpowiedzi na pytania do SIWZ**

Zamawiający informuje, że na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019r., poz. 1843., dalej jako: „p.z.p.”) do Zamawiającego został skierowany wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ przygotowanej w związku z prowadzonym przez Centrum Kulturalno-Kongresowe Jordanki sp. z o.o. postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na usługę ochrony fizycznej Centrum Kulturalno – Kongresowego Jordanki w Toruniu na okres 12 miesięcy o wartości zamówienia poniżej kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych CKK/1/2019.

Zgodnie z art. 38 ust. 2 pzp Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

**PYTANIE 1**

Wnoszę o modyfikację par.3 ust.6 Umowy, w zakresie: „(...) z 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:**

*Brak zgody Zamawiającego. Treść §3 ust. 6 Umowy stanowiącej załącznik nr 10 do SIWZ w przedmiotowym zakresie pozostaje bez zmian. Zamawiający pragnie podkreślić, że wyłączenie obowiązku zachowania w tajemnicy informacji pozyskanych w ramach świadczonej usługi z uwagi na istniejący obowiązek prawny wynika wprost z przepisów prawa, w związku z czym w ocenie Zamawiającego nie istnieje potrzeba modyfikacji § 3 ust. 6 przedmiotowej Umowy.*

**PYTANIE 2**

Wnoszę o wykreślenie w par.3 ust.8 Umowy słowa „pełnym wymiarze”. Przepis art.29 ust.3a ustawy pzp nie wskazuje wymiaru etatu.

**Odpowiedź:**

*Zamawiający dokonuje zmiany §3 ust. 8 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ przez nadanie mu brzmienia o następującej treści :*

*8. Wykonawca zobowiązany jest do zatrudnienia na podstawie umowy o pracę wszystkich osób wskazanych w opisie przedmiotu zamówienia.*

U

### **PYTANIE 3**

Wnoszę o modyfikację par.5 ust.6 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:**

*Brak zgody Zamawiającego. Treść §4 Umowy stanowiącej załącznik nr 10 do SIWZ w przedmiotowym zakresie pozostaje bez zmian. Zamawiający pragnie podkreślić, że przepisy ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych w świetle art. 13 należy uznać za przepisy bezwzględnie obowiązujące, których nie można wyłączać lub ograniczać w drodze postanowień umownych. Tym samym uprawnienie do naliczenia odsetek za opóźnienie na podstawie w/w ustawy w przypadku ziszczenia się wskazanych tam przesłanek jest uprawnieniem wykonawcy wynikającym wprost z w/w ustawy, w związku z czym w ocenie Zamawiającego nie istnieje potrzeba modyfikacji § 4 przedmiotowej Umowy.*

### **PYTANIE 4**

Wnoszę o modyfikację par.5 ust.1 pkt.7 i ust.3 Umowy, w zakresie: „(...)10% wynagrodzenia brutto określonego w par.4 ust.1 umowy, wyliczonego proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”.

#### **Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §5 ust. 1 pkt 7 i ust. 3 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ w zakresie: „(...)10% wynagrodzenia brutto określonego w par.4 ust.1 umowy, wyliczonego proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy”. Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.*

### **PYTANIE 5**

Wnoszę o modyfikację par.5 ust.1 pkt.8 Umowy, w zakresie: „(...) zawinione niewykonanie lub zawinione nienależyte (...)”

#### **Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §5 ust. 1 pkt 8 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ. Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.*

### **PYTANIE 6**

Wnoszę o wykreślenie par.5 ust.5 Umowy.

#### **Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §5 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ. Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.*

## **PYTANIE 7**

Wnoszę o wprowadzenie do par.5 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:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §5 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ poprzez wprowadzenie postanowienia zobowiązującego Zamawiającego do wyznaczenia pisemnie dodatkowego terminu do zaprzestania naruszeń stanowiących podstawę do naliczenia kar umownych przed naliczeniem kar umownych z tytułu w/w naruszeń. Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.*

## **PYTANIE 8**

Wnoszę o wprowadzenie do par.6 Umowy, zapisu: „ Wykonawca ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku zalegania Zamawiającego z zapłatą umówionego wynagrodzenia”

### **Odpowiedź:**

*Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §6 ust. Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ poprzez wprowadzenie postanowienia uprawniającego Wykonawcę do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku zalegania Zamawiającego z zapłatą umówionego wynagrodzenia. Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.*

## **PYTANIE 9**

Wnoszę o modyfikację par.9 ust.5 pkt.2 Umowy, w zakresie: „, 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 wynika z nowelizacji ustawy z dnia 22 lipca 2016 r. o zmianie ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę oraz niektórych innych ustaw

### **Odpowiedź:**

*Zamawiający dokonał modyfikacji §9 ust. 5 pkt 2 Umowy poprzez nadanie mu brzmienia o następującej treści:*

*„2) 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”*

## **PYTANIE 10**

Wnoszę o wprowadzenie do par.9 Umowy, zapisu: „ Zmiana wynagrodzenia o której mowa w ust.5 będzie obowiązywała od dnia wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację §9 Umowy stanowiącej Załącznik nr 10 do SIWZ poprzez wprowadzenie postanowienia w zakresie Postanowienia w tym zakresie pozostają bez zmian.

**PYTANIE 11**

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:**

*Z uwagi na fakt, iż realizacja umowy będzie wymagała faktycznego powierzenia przetwarzania danych osobowych przez Zamawiającego do Wykonawcy, Zamawiający dostrzega obowiązek i tym samym wyraża zgodę na zawarcie z wykonawcą umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych w trybie art. 28 Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE. W ocenie Zamawiającego w ramach realizacji niniejszej umowy dojdzie do powierzenia danych osobowych przez Zamawiającego do Wykonawcy. Zamawiający stanie się odrębnym administratorem danych osobowych i taka umowa zostanie zawarta z Wykonawcą.*

**PYTANIE 12**

Czy Zamawiający dopuści oświadczenie złożone przez Wykonawcę o nie zaleganiu z podatkami w Urzędzie Skarbowym oraz nie zaleganiu ze składkami na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne w Zakładzie Ubezpieczeń Społecznych, w sytuacji gdy Wykonawca pomimo złożenia takiego wniosku o uzyskanie zaświadczeń przed złożeniem oferty, nie uzyska do dnia wezwania przez Zamawiającego dokumentów potwierdzających brak posiadania ww.zaległości przez Wykonawcę, ze względu na COVID-19? Urząd Zamówień Publicznych wydał opinię w powyższej sprawie i dopuścił taką możliwość:

„(...) Chociaż umiejscowienie przepisu § 7 ust. 3 rozporządzenia ws. dokumentów w treści tego aktu prawnego wskazuje, że dotyczy on tylko wykonawców zagranicznych, to jednak ze względu na wskazaną wyżej zasadę równego traktowania wykonawców, należy uznać, że również wykonawca krajowy, ma możliwość – w przypadku spełnienia przesłanek określonych w tym przepisie - zastąpienia dokumentu oświadczeniem, na zasadach określonych w § 7 ust. 3 rozporządzenia ws. dokumentów, analogicznie jak wykonawca zagraniczny. Przyjęcie odmiennej interpretacji dyskryminowałoby podmioty krajowe, dla których powyższe uprawnienie nie wynika wprost z treści rozporządzenia ws. dokumentów. W konsekwencji, podmioty krajowe, zobowiązane do przedłożenia dokumentów, które są czasowo niewydawane przez urzędy i instytucje byłyby wykluczane z postępowań o zamówienie publiczne, podczas, gdy w będący w analogicznej sytuacji wykonawcy zagraniczni mogliby skorzystać z uprawnienia do złożenia oświadczenia, na zasadach określonych w § 7 ust. 3 rozporządzenia ws. dokumentów i ubiegać się o uzyskanie zamówienia publicznego.

**Odpowiedź :**

Zamawiający dopuszcza możliwość zastąpienia dokumentu oświadczeniem, na zasadach określonych w § 7 ust. 3 rozporządzenia ws. dokumentów, analogicznie jak wykonawca zagraniczny w przypadku wykazania przez Wykonawcę, że zaistniałe w związku z pandemią COVID-19 okoliczności skutkują obiektywnie brakiem możliwości uzyskania wymaganego dokumentu przez wykonawcę. Jak wskazał Urząd Zamówień publicznych w opinii ws. braku możliwości uzyskania dokumentu dotyczącego podstaw wykluczenia z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w związku z okolicznościami wywołanymi epidemią COVID-19 : « Pomimo, iż powszechnie wiadomo, że w związku z pandemią COVID-19 działanie organów państwowych i instytucji jest ograniczone, a w niektórych przypadkach nawet czasowo wyłączone, nie można automatycznie przyjmować, że w każdym przypadku uzyskanie wymaganego dokumentu jest niemożliwe i że dokumentów tych nie wydaje się. Należy mieć ponadto na uwadze, że sytuacja związana z pandemią COVID-19 zmienia się, w szczególności, że w najbliższym czasie planowane jest stopniowe przywracanie działania urzędów i instytucji w kraju. Dlatego w każdym przypadku należy zbadać, czy wykonawca rzeczywiście nie mógł uzyskać konkretnego dokumentu w danym urzędzie lub instytucji z tego powodu, że dokumentów z przyczyn wywołanych przez pandemię COVID-19 nie wydawano. ».

### **PYTANIE 13**

Wnoszę o wprowadzenie do Umowy, zapisu zgodnego z art. 144 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, znowelizowanego poprzez ustawę z dnia 31 marca 2020 r. o zmianie ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych oraz niektórych innych ustaw:

zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,

zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,

zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia wykonawcy – o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

### **Odpowiedź :**

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, że zgodnie z art. 15r ust. 1 ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych z dnia 2 marca 2020 r. (Dz.U. z 2020 r. poz. 374 z późn. zm.) Strony umowy w sprawie zamówienia publicznego, niezwłocznie, wzajemnie informują się o wpływie okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie tej umowy, o ile taki wpływ wystąpił lub może wystąpić. Stosownie do art. 15r ust. 3 w/w ustawy Zamawiający, po stwierdzeniu, że okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, wpływają na należyte wykonanie umowy o zamówienie publiczne, w uzgodnieniu z wykonawcą dokonuje zmiany przedmiotowej umowy, w szczególności przez:

- 1) zmianę terminu wykonania umowy lub jej części, lub czasowe zawieszenie wykonywania umowy lub jej części,
- 2) zmianę sposobu wykonywania dostaw, usług lub robót budowlanych,
- 3) zmianę zakresu świadczenia wykonawcy i odpowiadającą jej zmianę wynagrodzenia lub sposobu rozliczenia wynagrodzenia wykonawcy

WZ

- o ile wzrost wynagrodzenia spowodowany każdą kolejną zmianą nie przekroczy 50% wartości pierwotnej umowy.

Tym samym w ocenie Zamawiającego przepis art. 15r w/w ustawy stanowi samoistną przesłankę ustawową do dokonania zmiany postanowień umowy zawartej w reżimie ustawy Prawo zamówień publicznych, którą należy uznać jako *lex specialis* w stosunku do art. 144 ust. 1 pkt 3) PZP. W związku z czym w ocenie Zamawiającego z uwagi na istnienie możliwości dokonania zmian postanowień umownych z uwagi na zaistnienie okoliczności, o których mowa w art. 15r. w/w ustawy niezależnie od treści łączącej strony umowy, nie zachodzi potrzeba modyfikacji przedmiotowej Umowy.

Niezależnie od powyższego Zamawiający wskazuje, iż w §9 ust. 3 pkt 2) Zamawiający przewidział możliwość §9 wprowadzenia zmian w umowie w przypadku istotnego ograniczenia możliwości wykonania przedmiotu umowy lub niemożliwości wykonania przedmiotu umowy, z przyczyn powstałych w czasie stanu zagrożenia epidemicznego lub epidemii ogłoszonego z powodu COVID-19, związanych z wprowadzeniem nowych, bardziej restrykcyjnych zakazów, nakazów, ograniczeń w aktach normatywnych w stosunku do stanu istniejącego na dzień składania ofert dotyczących epidemii COVID-19 lub wydania po terminie składania ofert decyzji administracyjnych lub poleceń dotyczących Zamawiającego/Wykonawcy związanych z przeciwdziałaniem COVID-19 w rozumieniu Ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r., poz. 374) z późn. zm.) przez właściwe organy administracji, o ile Wykonawca/Zamawiający nie mógł racjonalnie przewidzieć, uniknąć lub zabezpieczyć się przed istotnym ograniczeniem możliwości wykonania przedmiotu umowy lub niemożliwością wykonania przedmiotu umowy; jeżeli istotne ograniczenia możliwości wykonania przedmiotu umowy lub niemożliwość wykonania przedmiotu umowy wynika z w/w okoliczności dotyczących podwykonawcy lub dalszego wykonawcy, strony mogą dokonać zmiany umowy z uwzględnieniem w/w okoliczności w zakresie w jakim dotyczą one podwykonawcy lub dalszego podwykonawcy.

Zamawiający dołączy wyjaśnienia do specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą one stanowić integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Z-ca Kierownik Działu  
Administracyjno-Gospodarczego  
Paweł Walinowicz