

Białystok, dn. 14-05-2021 r.

DAF.261.43.2021

WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych pn. **„Świadczenie całodobowej usługi ochrony fizycznej oraz obsługi systemów i urządzeń zaplecza technicznego w Muzeum Pamięci Sybiru”**

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) udziela wyjaśnień na zapytania do treści SWZ złożone w prowadzonym postępowaniu:

Pytanie nr 1

Prosimy o potwierdzenie, iż w związku z ochroną muzeum i eksponatów polisa OC Wykonawcy musi zawierać odpowiedzialność za szkody w dokumentach, dziełach sztuki, zbiorach archiwalnych.

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca na etapie realizacji umowy był ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej z tytułu prowadzonej działalności w zakresie ochrony osób i mienia na kwotę minimum 1.000.000,00 zł i w ramach w/w ubezpieczenia będzie ponosić odpowiedzialność.

Pytanie nr 2

Czy obiekt ma zatwierdzony przez Dyrektora Muzeum Plan Ochrony?

Muzeum Pamięci Sybiru posiada zatwierdzony przez Dyrektora Plan Ochrony.

Pytanie nr 3

Prosimy o wyjaśnienie, w jaki sposób Zamawiający dokona weryfikacji informacji podanych przez Wykonawców w zakresie posiadania własnej grupy interwencyjnej i czasu dojazdu? Chcielibyśmy zwrócić uwagę, iż zgodnie z wyrokiem Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 18 grudnia 2020r. (sygn. akt XXIII Ga 1350/20) "Sąd stoi na kategorycznym stanowisku, iż obowiązkiem zamawiającego jest takie określenie kryterium oceny ofert, aby przed dokonaniem wyboru najkorzystniejszej oferty było możliwe sprawdzenie/zweryfikowanie informacji przedstawionych przez wykonawców". Z wyroku wynika wprost, że nie można poprzestać na deklaracjach składanych przez firmy na etapie przetargu i dokonywać ich weryfikacji dopiero podczas realizacji. Kryteria powinny zostać tak skonstruowane, aby w czasie oceny ofert można było sprawdzić informacje wskazane przez wykonawców.

Weryfikacja kryteriów oceny ofert określonych w Rozdziale XVIII SWZ tj. „dysponowanie własną grupą interwencyjną” oraz „czas reakcji grupy interwencyjnej” odbędzie się na podstawie oświadczeń wykonawców złożonych na formularzach ofertowych. Ponadto wyjaśniam, iż Zamawiający określił kryteria oceny ofert zgodnie z art. 241 ustawy Pzp, gdyż w/w kryteria są związane z przedmiotem zamówienia i jednocześnie ich ocena (weryfikacja) jest możliwa w taki sam sposób, jak weryfikacja innych kryteriów jakościowych wskazanych przez ustawodawcę w art. 242 ust. 2 ustawy Pzp, np. kryteriów serwisu posprzedażowego, pomocy technicznej, warunków dostawy, takich jak termin, sposób lub czas dostawy, oraz okresu realizacji.

Pytanie nr 4

Prosimy o wyjaśnienie jakie czynności sprzątnięcia wykonuje Wykonawca, gdyż w Rozdziale XVII pkt. 7 do ceny powinny zostać wliczone koszty środków czystości i worków na śmieci.

Zamawiający informuje, iż zapisy Rozdziału XVII pkt. 7 zostały zmienione w wyjaśnieniach do SWZ z dnia 13.05.2021 r.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający wymaga by wykonawca do realizacji usługi skierował osoby zatrudnione wyłącznie na podstawie umowy o pracę (każda roboczogodzina pracy pracownika ochrony winna być wypracowana na obiekcie Zamawiającego wyłącznie na podstawie umowy o pracę) zgodnie z ustawy prawo zamówień publicznych?

Pytanie nr 6

Czy dla ochrony doraźnej wystaw i uroczystości również będzie wymóg umów o pracę?. Zaznaczamy, że to zadanie może nie zapewnić pracownikom pełnych etatów, a Wykonawca będzie miał trudność w ustaleniu wymiaru etatu miesięcznego, wnosimy o dopuszczenie umów cywilno – prawnych dla zadań doraźnych (wystawy, uroczystości, wizyty).

Pytanie nr 7

Czy każda roboczogodzina pracy pracownika ochrony (wystaw) winna być wypracowana wyłącznie na podstawie umowy o pracę?

Odpowiedź do pyt. 5, 6, 7

Zamawiający wymaga, aby pracownicy, realizujący zadania określone w ramach I i II obsady byli zatrudnieni na umowę o pracę, natomiast przy organizacji wydarzeń dopuszcza się zatrudnienie pracowników na podstawie umów cywilnoprawnych z zastrzeżeniem, że zaproponowana w ofercie Wykonawcy stawka godzinowa nie ulega zmianie. Wykonawca będzie zobowiązany do uwzględnienia formy zatrudnienia pracowników ochrony w Wykazie pracowników oraz do aktualizacji tego wykazu.

Pytanie nr 8

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?

Zamawiający wymaga, aby pracownicy, realizujący zadania określone w ramach I i II obsady byli zatrudnieni wyłącznie na umowę o pracę z zachowaniem warunków określonych w OPZ. Natomiast organizację czasu pracy pracowników ochrony pozostawia w gestii Wykonawcy.

Pytanie nr 9

Jeśli Zamawiający dopuści możliwość zatrudnienia powyżej pełnego etatu pracowników pracujących na podstawie umowy cywilnoprawnej czy przewiduje waloryzację minimalnej stawki godzinowej?

Zamawiający nie dopuszcza zatrudnienia pracowników ochrony w ramach I i II obsady na podstawie umów cywilnoprawnych. Zasady waloryzacji minimalnej stawki godzinowej określa §8 umowy.

Pytanie nr 10

Czy Zamawiający przyzna Wykonawcy punkty w kryterium posiadania własnej grupy interwencyjnej, jeżeli oświadczy, że posiada własną grupę interwencyjną, jednakże ze względu na duże obłożenie, zleci usługę interwencji grupy interwencyjnej podwykonawcy?

Zamawiający jako kryterium w niniejszym postępowaniu ustalił „dysponowanie własną grupą interwencyjną” tj. dysponowanie własną grupą interwencyjną do realizacji przedmiotu zamówienia. W przypadku zlecenia interwencji grupy interwencyjnej podwykonawcy Wykonawca w przedmiotowym kryterium otrzyma 0 punktów.

Pytanie nr 11

Czy pracownicy w ochronie czasowej wstaw i uroczystości muszą również mieć wpis na listę kwalifikowanych?

Tak, Zamawiający będzie wymagał wpisu na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej.

Pytanie nr 12

Biorąc pod uwagę par.2 ust.4 Umowy, proszę o informację jaka jest minimalna liczba pracowników kwalifikowanych wymaganych do realizacji umowy?

Zamawiający wyjaśnia, iż minimalna liczba pracowników kwalifikowanych (tj. osób zatrudnionych na umowę o pracę) – 10 osób.

Pytanie nr 13

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

Zamawiający udzielił odpowiedzi na to pytanie w Wyjaśnieniach do SWZ w dniu 13.05.2021r.

Pytanie nr 14

Wnoszę o modyfikację par.2 ust.11 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”.

Zamawiający modyfikuje § 2 ust. 11 Załącznika nr 5 do SWZ - umowy w sposób następujący:

W czasie wykonywania umowy i po jej rozwiązaniu przez okres 12 miesięcy od jej zakończenia, Wykonawca zobowiązany jest do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji, które mają wpływ na stan bezpieczeństwa Zamawiającego, pod rygorem odpowiedzialności odszkodowawczej.

Pytanie nr 15

Wnoszę o wprowadzenie do par.5 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.”

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisu do treści umowy.

Pytanie nr 16

Wnoszę o modyfikację par.6 ust.5 pkt.1 Umowy, w zakresie: „w wysokości 10 % wartości brutto umowy, o której mowa w § 5 ust. 6, wyliczonej proporcjonalnie do niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w każdym przypadku opisanym w § 4 ust. 3,

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy z uwagi na to, iż specyfika przedmiotu zamówienia nie pozwoli określić wartości niezrealizowanej części przedmiotu umowy.

Pytanie nr 17

Wnoszę o obniżenie kar umownej w par.6 ust.5 pkt.2 Umowy z 1000 zł na 500 zł. Niezależnie od przysługującej zamawiającemu uprzywilejowanej pozycji zamawiający powinien tak ukształtować treść umowy, aby realizacja zamówienia była możliwa (np. wyrok o sygn. akt KIO 283/14). Celem zamawiającego powinno być również dążenie do osiągnięcia korzystnych rynkowo cen. Zamawiający nie powinien konstruować umowy w sposób, który negatywnie wpłynie na ilość złożonych w przetargu ofert. Nie może także przerzucić całości ryzyka gospodarczego na wykonawcę (wyrok Sądu Okręgowego Warszawa-Praga o sygn. akt IV Ca 508/05). Określając wysokość kar umownych, zamawiający powinien jednak kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne i zbyt wysokie kary umowne z jakimi mamy do czynienia w tym przypadku, w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Podkreślenia wymaga fakt, iż kara umowna powinna skłaniać wykonawcę do realnego, zgodnego z treścią zawartej umowy, wykonania ciężących na nim na mocy tej umowy obowiązków a nie stanowić podstawę do zachwiania płynności finansowej wykonawcy w trakcie realizacji zamówienia.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 18

Wnoszę o wykreślenie par.6 ust.7 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.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 19

Wnoszę o wprowadzenie do par.6 Umowy limitu kar umownych możliwych do nałożenia na wykonawcę zgodnie z art.433 ust.2 ustawy prawo zamówień publicznych.

Zamawiający wyjaśnia, iż wskazana podstawa prawna jest niewłaściwa. Jednocześnie informuję, iż zgodnie z treścią art. 436 pkt 3 ustawy Pzp Zamawiający w wyjaśnieniach do SWZ z dnia 13.05.2021 r. wprowadził zapis dotyczący maksymalnej wysokości kar umownych w § 6 ust. 8 umowy tj. Załącznika nr 5 do SWZ.

Pytanie nr 20

Wnoszę o wprowadzenie do par.6 Umowy, zapisu: „W przypadku nienależytego lub sprzecznego z niniejszą umową lub wskazaniem Zamawiającego wykonania części przedmiotu

umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo wezwania Wykonawcy do prawidłowego wykonania zadania, z wyznaczeniem dodatkowego 24 - godzinowego terminu. Jeśli dochowanie tego terminu nie jest możliwe z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, strony niniejszej umowy uzgadniają inny termin dodatkowy, którego Wykonawca zobowiązany jest dotrzymać. W takim przypadku Wykonawcy nie przysługuje żadne dodatkowe wynagrodzenie.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 21

Wnoszę o wprowadzenie do par. 8 Umowy, zapisu: „ Zmiana wynagrodzenia o której mowa w ust.1 będzie obowiązywała od dnia wejścia w życie zmian przepisów będących podstawą do zmiany wysokości wynagrodzenia.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 22

Wnoszę o wprowadzenie do par.8 Umowy zapisów:

1. Strony dopuszczają zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy również w przypadku wzrostu cen materiałów, jak i ich obniżenia, względem cen przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia wykonawcy zawartego w ofercie.
2. Strony umowy są uprawnione do żądania zmiany wysokości wynagrodzenia jeżeli zmiana ceny materiałów, względem cen przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie przekroczy średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych (wzrost cen albo spadek cen) ogłoszony w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.
3. Z żądaniem zmiany wynagrodzenia strona umowy może wystąpić po ogłoszeniu komunikatu Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.
4. Maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia za świadczenie usługi nie może być wyższa niż wpływ zmiany ceny materiałów na wysokość wynagrodzenia. Zmiana ceny materiałów przyjęta do ustalenia maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia nie może być wyższa niż wartość wskaźnika o którym mowa w ust.2.
5. Zmiana wynagrodzenia może nastąpić począwszy od miesiąca świadczenia usługi na następującego po dniu zatwierdzenia wniosku o dokonanie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany.

Pytanie nr 23

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 poniżej.

§ 1

Powierzenie przetwarzania danych osobowych

1. Administratorzy danych powierzają Podmiotom przetwarzającym, w trybie art. 28 ogólnego rozporządzenia o ochronie danych z dnia 27 kwietnia 2016 r. (zwanego w dalszej części „Rozporządzeniem”) dane osobowe do przetwarzania, na zasadach i w celu określonym w Umowie.
2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się przetwarzać powierzone im w formie pisemnej i elektronicznej dane osobowe zgodnie z Umową, Rozporządzeniem oraz z innymi przepisami prawa powszechnie obowiązującego, które chronią prawa osób, których dane dotyczą.
3. Podmioty przetwarzające oświadczają, iż stosują środki bezpieczeństwa spełniające wymogi Rozporządzenia.

§2

Zakres i cel przetwarzania danych przez Wykonawcę

1. Wykonawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.

2. Powierzone przez Zleceniodawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§3

Zakres i cel przetwarzania danych przez Zleceniodawcę

1. Zleceniodawca będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe w postaci wizerunku, imion i nazwisk, adresu zamieszkania, numeru dowodu, numeru PESEL, tablic rejestracyjnych, obejmujących pracowników, klientów, dostawców lub innych osób współpracujących z Wykonawcą.

2. Powierzone przez Wykonawcę dane osobowe będą przetwarzane przez Wykonawcę wyłącznie w celu realizacji umowy z dnia nr

§4

Sposób wykonania Umowy w zakresie przetwarzania danych osobowych

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się, przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych, do ich zabezpieczenia poprzez stosowanie odpowiednich środków technicznych i organizacyjnych zapewniających adekwatny stopień bezpieczeństwa odpowiadający ryzyku związanym z przetwarzaniem danych osobowych, o których mowa w art. 32 Rozporządzenia.

2. Podmioty przetwarzające zobowiązują się dołożyć należytej staranności przy przetwarzaniu powierzonych danych osobowych.

3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do nadania upoważnień do przetwarzania danych osobowych wszystkim osobom, które będą przetwarzały powierzone dane w celu realizacji Umowy.

4. Podmioty przetwarzające zobowiązują się zapewnić zachowanie w tajemnicy, (o której mowa w art. 28 ust 3 pkt b Rozporządzenia) przetwarzanych danych przez osoby, które upoważnią do przetwarzania danych osobowych w celu realizacji niniejszej umowy, zarówno w trakcie zatrudnienia ich w Podmiocie przetwarzającym, jak i po jego ustaniu.

5. Podmioty przetwarzające po zakończeniu świadczenia usług związanych z przetwarzaniem usuwają/zwracają Administratorom danych wszelkie dane osobowe (należy wybrać czy podmiot przetwarzający ma usunąć czy zwrócić dane) oraz usuwają wszelkie ich istniejące kopie, chyba że prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego nakazują przechowywanie danych osobowych.

6. W miarę możliwości Podmioty przetwarzające pomagają Administratorom danych w niezbędnym zakresie wywiązywać się z obowiązku odpowiadania na żądania osoby, której dane dotyczą oraz wywiązywania się z obowiązków określonych w art. 32-36 Rozporządzenia.

§5

Prawo kontroli

1. Administratorzy danych zgodnie z art. 28 ust. 3 pkt h) Rozporządzenia mają prawo kontroli, czy środki zastosowane przez Podmioty przetwarzające przy przetwarzaniu i zabezpieczeniu powierzonych danych osobowych spełniają postanowienia Umowy.

2. Podmioty przetwarzające udostępniają Administratorom danych wszelkie informacje niezbędne do wykazania spełnienia obowiązków określonych w art. 28 Rozporządzenia.

§6

Podpowierzenie

1. Podmioty przetwarzające mogą powierzyć dane osobowe objęte Umową do dalszego przetwarzania podwykonawcom jedynie w celu wykonania umowy po uzyskaniu uprzedniej pisemnej zgody Administratorów danych.

2. Przekazanie powierzonych danych do państwa trzeciego może nastąpić jedynie na pisemne polecenie Administratora danych chyba, że obowiązek taki nakłada na Podmiot przetwarzający prawo Unii lub prawo państwa członkowskiego, któremu podlega Podmiot przetwarzający. W takim przypadku przed rozpoczęciem przetwarzania Podmiot przetwarzający informuje Administratora danych o tym obowiązku prawnym, o ile prawo to nie zabrania udzielania takiej informacji z uwagi na ważny interes publiczny.

3. Podwykonawcy, o którym mowa w §6 ust. 1 Umowy winni spełniać te same gwarancje i obowiązki jakie zostały nałożone na Podmioty przetwarzające w Umowie.

4. Podmioty przetwarzające ponoszą pełną odpowiedzialność wobec Administratorów danych za niewywiązanie się ze spoczywających na podwykonawcy obowiązków ochrony danych.

§7

Odpowiedzialność Podmiotów przetwarzających

Podmioty przetwarzające są odpowiedzialne za udostępnienie lub wykorzystanie danych osobowych niezgodnie z treścią Umowy, a w szczególności za udostępnienie powierzonych do przetwarzania danych osobowych osobom nieupoważnionym.

§8

Czas obowiązywania Umowy

Umowa została zawarta na czas realizacji umowy z dnia nr

§9

Zasady zachowania poufności

1. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji, danych, materiałów, dokumentów i danych osobowych otrzymanych od Administratorów danych i od współpracujących z nim osób oraz danych uzyskanych w jakikolwiek inny sposób, zamierzony czy przypadkowy w formie ustnej, pisemnej lub elektronicznej („Dane Poufne”).
2. Podmioty przetwarzające oświadczają, że w związku z zobowiązaniem do zachowania w tajemnicy Danych Poufnych nie będą one wykorzystywane, ujawniane ani udostępniane bez pisemnej zgody Administratorów danych w innym celu niż wykonanie Umowy, chyba że konieczność ujawnienia posiadanych informacji wynika z obowiązujących przepisów prawa lub Umowy.
3. Podmioty przetwarzające zobowiązują się do dołożenia wszelkich starań w celu zapewnienia, aby środki łączności wykorzystywane do odbioru, przekazywania oraz przechowywania danych poufnych gwarantowały zabezpieczenie Danych Poufnych w tym w szczególności danych osobowych powierzonych do przetwarzania, przed dostępem osób trzecich nieupoważnionych do zapoznania się z ich treścią.

§10

Postanowienia końcowe

1. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach dla każdej ze Stron.
2. W sprawach nieuregulowanych zastosowanie będą miały przepisy Kodeksu cywilnego oraz Rozporządzenia.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną umowę dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że dysponuje własnym wzorem umowy dot. wzajemnego powierzenia przetwarzania danych osobowych i przedstawi go Wykonawcy, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą.

Jednocześnie informuję, iż pozostałe zapisy Specyfikacji Warunków Zamówienia, w tym termin składania ofert nie ulegają zmianie.

Powyższe wyjaśnienia i zmiana SWZ wiążą Wykonawców z chwilą ich zamieszczenia na stronie internetowej Zamawiającego.