

**DYREKTOR**

Sądu Okręgowego w Łomży  
ul. Dworna 16 18-400 Łomża  
tel. 86 215 42 70, fax. 86 216 34 19  
e-mail: [dyrektor@lomza.so.gov.pl](mailto:dyrektor@lomza.so.gov.pl)

DSO-226-2/20

**wszyscy uczestnicy postępowania**

**Dotyczy: postępowania na usługę sukcesywnego utrzymania czystości w pomieszczeniach i ciągach komunikacyjnych w budynkach Sądu Okręgowego w Łomży, Sądu Rejonowego w Grajewie, Sądu Rejonowego w Wysokiem Mazowieckiem i Sądu Rejonowego w Zambrowie oraz na terenach posesji i chodnikach przyległych do posesji Sądu Okręgowego w Łomży, Sądu Rejonowego w Grajewie, Sądu Rejonowego w Wysokiem Mazowieckiem i Sądu Rejonowego w Zambrowie**

**Od jednego z Wykonawców wpłynęły następujące pytania:**

1. Prosimy o wprowadzenie możliwości zmiany wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany w trakcie realizacji umowy:
  - stawki podatku od towaru i usług
  - 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,
  - zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
  - zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych , o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 o pracowniczych planach kapitałowychJeżeli zmiany te będą mieć wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę.
2. Dodatkowo wnosimy o doprecyzowanie zmian o których mowa w pkt 2 w następujący sposób:
  - od jakiego momentu obowiązywania umowy wynagrodzenie wykonawcy będzie waloryzowane,
  - 1. termin, od którego będzie obowiązywało zwaloryzowane wynagrodzenie;
  - 2. z jaką częstotliwością waloryzacja będzie dokonywana,
  - 3. o jaką wartość lub wielkość waloryzacja będzie dokonywana;
3. Jaki będzie mechanizm waloryzowania wynagrodzenia wykonawcy przewidziany w zawartej umowie?
4. Czy w zakresie obowiązków jest akrylowanie PCV? Jeśli tak proszę o wskazanie powierzchni w podziale na obiekty.
5. Czy serwis dzienny ma wykonywać czynności w godz. 7:30 – 15:30 od poniedziałku do piątku i jest wymagany w obu obiektach części I tj. przy ul. Dwornej i Wojska Polskiego (2 osoby) ? Proszę o doprecyzowanie.
6. Ile osób w podziale na obiekty w części I zamówienia wymaga Zamawiający w godz. od 14:00?
7. Do której godziny należy zakończyć czynności sprzątania popołudniowego w części I zamówienia?
8. Czy serwis dzienny ma wykonywać czynności w godz. 7:30 – 15:30 od poniedziałku do piątku w części II przy ul. Kolejowej i Mickiewicza (2 osoby)?
9. Czy serwis dzienny ma wykonywać czynności w godz. 7:30 – 15:30 od poniedziałku do piątku w części III zamówienia ?

10. Czy serwis dzienny ma wykonywać czynności w godz. 7:30 – 15:30 od poniedziałku do piątku w części IV zamówienia ?
11. Czy w zakresie obowiązków Wykonawcy jest dostarczanie płynu do dezynfekcji rąk dla pracowników Zamawiającego? Wskazane są dozowniki natomiast w pkt 5 strony 7 SIWZ środki nie są wymienione?
12. Mając na uwadze zatrudnienie pracowników na umowę o pracę – czy ze względu na nagłość zdarzenia (choroba, zwolnienie lekarskie, urlop) Zamawiający dopuszcza zatrudnianie pracownika zastępczego na umowę cywilnoprawną?
13. Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmniejszenie o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że 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 (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), 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 Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. 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 współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

14. Mając na uwadze katalog kar określony we wzoru umowy proszę o potwierdzenie, że procedura nakładania kar umownych będzie uwzględniać następujące etapy:
  - zgłoszenie Wykonawcy zastrzeżeń przez Zamawiającego w ramach postępowania reklamacyjnego niezwłocznie od momentu stwierdzenia przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy,
  - brak niezwłocznego usunięcia przez Wykonawcę stwierdzonych przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania umowy winien być stwierdzany w formie protokołu reklamacyjnego przez komisję z udziałem przedstawicieli Zamawiającego i Wykonawcy niezwłocznie od momentu stwierdzenia zastrzeżeń, w którym zostanie określony precyzyjnie zakres naruszenia oraz wnioski pokontrolne,
  - dopiero po spełnieniu powyższego Zamawiający uprawniony będzie do nałożenia kary umownej.
15. Zwracam się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy partnerskiego, postanowienia umożliwiającego obu stronom rozwiązanie umowy za miesięcznym wypowiedzeniem, bez konsekwencji prawnych z tego tytułu.
16. Proszę o wykreślenie wymogu dotyczącego przedłożenia zaświadczenia o niekaralności z Krajowego Rejestru Karnego i zastąpienie zaświadczenia dokumentem w postaci oświadczenia złożonego przez Wykonawcę o niekaralności. GIODO w dniu 15.02.2013 r. zajęło negatywne stanowisko w sprawie żądania informacji z KRK, które powinno być przestrzegane przez instytucje Zamawiających. Zaznaczam, iż wewnętrzne zarządzenia Zamawiającego nie mogą



uchylać ustawy, stad wnioskuję o uznanie wyłącznie oświadczeń o niekaralności pracowników złożonych przez Wykonawcę.

Zauważyć również należy, że art. 10 RODO określa zasady przetwarzania danych osobowych o wyrokach skazujących, czynach niedozwolonych lub powiązanych środkach bezpieczeństwa. Pracodawca nie może więc, nawet za zgodą kandydata do pracy lub pracownika, przetwarzać jego danych osobowych o wyrokach skazujących, czynach niedozwolonych lub powiązanych środkach bezpieczeństwa. Informacja, iż dana osoba nie widnieje w Krajowym Rejestrze Karnym, jest również informacją zawierającą dane określone w art. 10 RODO. Zatem każde zaświadczenie o niekaralności, które będzie zawierało informacje o wyrokach skazujących, czy też informację o tym, że dana osoba nie była skazana, będzie informacją dotyczącą wyroków skazujących i czynów zabronionych w rozumieniu RODO.

Przetwarzanie danych dotyczących wyroków skazujących i naruszeń prawa jest dopuszczalne tylko wtedy, gdy jest to niezbędne do wypełnienia obowiązku pracodawcy nałożonego przepisem prawa. Przetwarzanie danych o karalności pracownika jest więc dopuszczalne wyłącznie wówczas, jeżeli wymóg niekaralności pracownika wynika z przepisów powszechnie obowiązującego prawa. Powyższe oznacza, że żądanie od pracownika przedłożenia oświadczenia lub zaświadczenia o niekaralności nie jest dopuszczalne nawet za jego zgodą.

Reasumując, należy uznać za niedopuszczalne żądanie przedłożenia przez pracowników na potwierdzenie ich niekaralności – zaświadczeń z Krajowego Rejestru Karnego.

**Na powyższe pytania udzielamy następujących odpowiedzi:**

**Pytanie nr 1.**

We wzorze umowy Zamawiający przewidział możliwość zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany wysokości stawki podatku od towarów i usług. Zamawiający nie przewiduje zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany:

- 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 oraz w przypadku zmiany
- zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne
- zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 o pracowniczych planach kapitałowych. Tę ewentualność. Wykonawca powinien skalkulować przygotowując ofertę i propozycję cenową.

**Pytanie nr 2.**

Zamawiający nie przewiduje waloryzacji wygradzenia.

**Pytanie nr 3.**

Zamawiający nie przewiduje waloryzacji wygradzenia.

**Pytanie nr 4.**

Zamawiający nie wymaga akrylowania PCV.

**Pytanie nr 5.**

Nazwę obiektu oraz czas pracy serwisu dziennego opisuje Rozdział III – Opis przedmiotu zamówienia, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie nr 6.**

Zamawiający nie określa ilości osób do wykonywania czynności sprzątania. Liczbę osób określa Wykonawca.

**Pytanie nr 7.**

Czynności sprzątania popołudniowego w części I zamówienia należy zakończyć do godz. 21.00.

**Pytanie nr 8.**

Nazwę obiektu oraz czas pracy serwisu dziennego opisuje Rozdział III – Opis przedmiotu zamówienia, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie nr 9.**

Czas pracy serwisu dziennego opisuje Rozdział III – Opis przedmiotu zamówienia, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie nr 10.**

Czas pracy serwisu dziennego opisuje Rozdział III – Opis przedmiotu zamówienia, Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

**Pytanie nr 11.**

Tak. Wykonawca ma obowiązek dostarczania płynów do dezynfekcji rąk. Uzupełniać posiadane przez Zamawiającego dozowniki na płyn do dezynfekcji rąk.

**Pytanie nr 12.**

Ze względu na nagłość zdarzenia Zamawiający dopuści zatrudnienie pracownika zastępczego na umowę cywilnoprawną, pod warunkiem że okres świadczenia takiej usługi nie będzie dłuższy niż pięć dni roboczych oraz będą spełnione wszystkie warunki określone w SIWZ z wyłączeniem zatrudnienia na umowę o pracę. Wykonawca pisemnie powiadomi Zamawiającego o takim zatrudnieniu.

**Pytanie nr 13.**

Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko zawarte we wzorze umowy dotyczące wysokości kar umownych.

**Pytanie nr 14.**

Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko zawarte we wzorze umowy dotyczące procedury nakładania kar umownych.

**Pytanie nr 15.**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zapisów w umowie umożliwiających stronom rozwiązanie umowy za porozumieniem stron.

**Pytanie nr 16.**

Zamawiający podtrzymuje zapisy Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia dotyczące wymagania przedłożenia informacji o niekaralności z Krajowego Rejestru Karnego.

p.o. DYREKTORA  
SĄDU OKRĘGOWEGO  
w Łodzi

Joanna Truszkowska