Warszawa, dnia 16.06.2016r

dotyczy przetargu nieograniczonego Nr ZP/05/2016 : Kompleksowa usługa sprzątania Zachęty – Narodowej Galerii Sztuki w Warszawie, plac Małachowskiego 3 oraz pomieszczeń galerii Miejsce Projektów Zachęty w Warszawie przy ul. Gałczyńskiego 3 , ogłoszonego dnia 10.06.2016r w Biuletynie Zamówień Publicznych pod numerem 81359 - 2016

Zamawiający:

Zachęta – Narodowa Galeria Sztuki

Adres: pl. Małachowskiego 3, 00-916 Warszawa,

www.zacheta.art.pl

telefon: 22 556 96 00; e-mail: sekretariat@zacheta.art.pl

Regon: 000 27 59 49 ; NIP: 526 025 12 10

Do wiadomości

uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

WYJAŚNIENIE TREŚCI

SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

*podstawa prawna – art.38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych*

W odpowiedzi na zadane przez jednego z wykonawców pytania dotyczące treści SIWZ Zamawiający wyjaśnia:

**Pytanie 1**. Jakie czynności Zamawiający rozumie przez „konserwację posadzek kamiennych”. Proszę o podanie metrażu podlegającego usłudze.

**Odpowiedź:** Konserwację posadzki kamiennej zaczynamy od zamiatania bądź odkurzenia specjalistycznym odkurzaczem, następnie określamy rodzaj przeważających zabrudzeń, dobieramy specjalistyczną chemię i przystępujemy do szorowania posadzki, usuwamy na tym etapie stare, zużyte impregnaty. Okresowo zabezpieczamy powierzchnie nowym impregnatem.

        – Powierzchnia z posadzką kamienną- 1.489,40 m2 ( podana w SIWZ)

**Pytanie 2.** Proszę o podanie metrażu podlegającego usłudze: „4 razy w miesiącu mycie, pastowanie i froterowanie posadzek oraz przed każdym wernisażem woskowanie całej powierzchni”.

 **Odpowiedź:** Powierzchna z posadzką drewnianą – 2.713,40 m2

**Pytanie 3.** Czy Zamawiający zobowiązuje się do wywozu zgrabionych liści? Czy do obowiązku Wykonawcy należy tylko pryzmowanie liści?

**Odpowiedź:** Do wykonawcy należy tylko pryzmowanie liści.

**Pytanie 4:** Czy na terenie Zamawiającego można pryzmować śnieg?

Odpowiedź: Na terenie Zamawiającego można pryzmować śnieg

**Pytanie 5:**

**Wypowiedzenie**

Proponowany projekt umowy nie zawiera klauzuli umożliwiającej rozwiązanie przez każdą ze stron umowy z zachowaniem okresu wypowiedzenia, bez obciążenia kara pieniężną strony rozwiązującej umowę. Samo odesłanie do przepisów kodeksu cywilnego  nie jest wystarczającym uregulowaniem możliwości rozwiązania umowy. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zamieszczenie wprost w umowie postanowienia stanowiącego, że „każda ze stron może rozwiązać umowę z zachowaniem 3 miesięcznego terminu wypowiedzenia bez ponoszenia jakichkolwiek konsekwencji z tego tytułu.”.

Wykonawca  zaznacza, że możliwość rozwiązania umowy z zachowaniem ustalonego przez Strony terminu wypowiedzenia powinno stanowić naturalne uprawnienie obu Stron. Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy z zachowaniem terminu wypowiedzenia będzie korzystne dla obu Stron, a jest to rozwiązanie niezbędne w obliczu ciągle zmieniającej się sytuacji gospodarczej. Należy bowiem podkreślić, że w przypadku zaistnienia okoliczności, za które żądna strona odpowiedzialności nie ponosi, a uniemożliwiających dalsze wykonywanie umowy, każda ze Stron powinna być uprawniona do rozwiązania kontraktu. Okres wypowiedzenia umożliwi natomiast drugiej Stronie odpowiednie przygotowanie się do zakończenia bez najmniejszego dla niej uszczerbku.

Należy zwrócić także uwagę, że brak klauzuli umożliwiającej Wykonawcy wypowiedzenie umowy jest sprzeczne z treścią art. 746 § 3 kodeksu cywilnego zgodnie z którym żadna ze Stron nie może się zrzec z góry uprawnienia do wypowiedzenia kontraktu z ważnych powodów. Mając na uwadze obowiązujące orzecznictwo Sądu Najwyższego w powyższym zakresie, zgodnie z którym wobec brzmienia art. 746 § 3 kodeksu cywilnego, nieważna byłaby (art. 58 § 1 w związku z art. 746 § 3 k.c.) klauzula wyłączająca w odniesieniu do którejkolwiek ze stron możliwość wypowiedzenia zlecenia z ważnych powodów (por. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 9 lutego 2001 r., III CKN 304/2000, niepubl.), należy stwierdzić a contrario, że umieszczenie w umowie postanowienia potwierdzającego uprawnienie stron do wypowiedzenia umowy z ważnych powodów jest uprawnieniem Stron, którego w żaden sposób nie można ograniczać, a tym bardziej wyłączyć. Nie ulega wątpliwości, że uregulowanie w umowie uprawnienia do zakończenia umowy przed terminem w drodze jednostronnego wypowiedzenia umożliwia stronom w każdym momencie elastyczne reagowanie na zmieniającą się rzeczywistość gospodarczą bez konieczności szczególnego uzasadniania swojej decyzji. Ponieważ bezwzględnie obowiązujące przepisy kodeksu cywilnego dają i tak stronom możliwość wypowiedzenia umowy z ważnych powodów, to bezpiecznym i pożądanym dla Zamawiającego rozwiązaniem powinno być zagwarantowanie sobie okresu wypowiedzenia, który umożliwiłby płynne zawarcie umowy z kolejnym wykonawcą, bez ryzyka, iż wypowiedzenie dotychczasowego wykonawcy nastąpi z dnia na dzień. Jak więc wynika z powyższego wprowadzenie klauzuli umożliwiającej wypowiedzenie umowy z zachowaniem terminu wypowiedzenia jest korzystne i pożądane z punktu widzenia obu Stron.”

**Stawka roboczogodzinowa**

Czy w przypadku wprowadzenia minimalnej stawki za roboczogodzinę od umów cywilno-prawnych, a skutkujących zmianą wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, Zamawiający przewiduje możliwość dokonania waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy wynikającego z umowy w sprawie zamówienia publicznego, uwzględniającej zmiany przepisów prawa obowiązującego, już od dnia wejścia w życie przepisów dokonujących tych zmian?

**Odpowiedź:**

**Ad. Wypowiedzenia**: Umowa o zamówienie publiczne jest szczególną formą umowy. Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższej klauzuli do umowy.

Prawo [zamówień publicznych](http://ikomunikaty.pl/) nie zawiera regulacji w tym zakresie, z wyjątkiem [przepisu](http://prawo.gazetaprawna.pl/) szczególnego dotyczącego możliwości odstąpienia przez zamawiającego od [umowy](http://serwisy.gazetaprawna.pl/poradnik-konsumenta/tematy/u/umowa) z uwagi na niemożliwą do przewidzenia w chwili jej zawarcia istotną zmianę okoliczności powodującą, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym.

Wobec braku ogólnej regulacji należy na podstawie przepisu art. 139 Prawa zamówień publicznych zastosować do umowy w sprawie zamówienia publicznego [przepisy](http://prawo.gazetaprawna.pl/) kodeksu cywilnego. Kodeks cywilny przewiduje możliwość wypowiedzenia umów bezterminowych o charakterze ciągłym.

Jednak przepis ten nie znajdzie zastosowania do umów w sprawie zamówienia publicznego, ponieważ umowy takie, zgodnie z art. 142 prawo zamówień publicznych zawiera się na czas oznaczony.

W wyroku z dnia 22 stycznia 2014 r., KIO 24/14, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że „Cechą tego stosunku zobowiązaniowego jest trwałość, rozumiana w ten sposób, że ustawa nie przewiduje możliwości dowolnego rozwiązywania tego stosunku przez żadną ze stron. Jest to całkowicie zrozumiałe, biorąc pod uwagę, iż wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować cenę, wysokość opłat oraz inne parametry finansowe, a także przewidzieć ryzyko związane z kontraktem (w tym ryzyko czy poniesione przez nich nakłady zostaną zrekompensowane przychodami uzyskanymi w określonym okresie obowiązywania umowy), jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć, przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane.”

Ponadto Zamawiający wprowadza dodatkowy zapis do SIWZ „Dopuszczalne zmiany umowy w brzmieniu:

„gdy nastąpi zmiana powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie mającym wpływ na realizację przedmiotu umowy, w tym dotyczących stawek wynagrodzeń innych niż wymienione w art. 142 ust. 5 Prawa zamówień publicznych. Zmiana wynagrodzenia będzie możliwa po złożeniu wniosku i udokumentowaniu wzrostu kosztów przez Wykonawcę oraz uznaniu ich przez Zamawiającego”.

**Pytanie 6**: Zamawiający w Rozdziale XXI w pkt. 2 ppkt. 2) wymaga przed popisaniem umowy dostarczyć kopie umów o pracę, jednocześnie w Rozdziale III w pkt. 6 ppkt. 1) wskazuje, iż kopie umów o pracę wykonawca ma przedłożyć po podpisaniu umowy, nie później niż w dniu rozpoczęcia wykonania usługi. Prosimy o ujednolicenie terminu przedłożenia kopii umów o pracę.

**Odpowiedź:**

Kopie zawartych umów należy przedstawić przed rozpoczęciem realizacji zamówienia (zgodnie z oświadczeniem zawartym w formularzu oferty).