

Pytania z dnia 15.11.2023 r. wraz z odpowiedziami

Znak sprawy : SWZ/OM/2/2023 (2023/BZP 00490428/01)

Postępowanie o udzielenie zamówienia na:

**ŚWIADCZENIE USŁUGI W ZAKRESIE OCHRONY FIZYCZNEJ OSÓB I MIENIA ELBLĄSKIEGO PARKU
TECHNOLOGICZNEGO, UL. STANISŁAWA SULIMY 1, 82-300 ELBLĄG.**

Na podstawie art. 284 ust.2 Ustawy, Zamawiający udziela wyjaśnień odnośnie pytań do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia zgodnie z art 284 ust. 6, Ustawy treści zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania, bez ujawniania treści zapytania.

1. Pytanie:

Proszę o informacje czy w związku z warunkiem udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej o której mowa w rozdz. VII ust. 1 - Czy Wykonawca ma przedstawić podmiotowe środki dowodowe ? jeśli tak na jakim etapie?

Odpowiedź:

Rozdział VII pkt 2 SWZ: Ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu będzie prowadzona na podstawie treści złożonych oświadczeń zgodnie z art. 125 ust. 1 PZP.

Rozdział X pkt. 1 SWZ: Zamawiający nie wymaga złożenia podmiotowych środków dowodowych.

2. Pytanie:

Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmianę o 50% wysokości kar umownych. 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 art. 16 ustawy PZP z dnia 11.09.2019 roku (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 255 ust. 6 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 nieślusznemu wzbogaceniu wierzyciela".

Odpowiedź:

Wysokość kar umownych za naruszenia umowy przez Wykonawcę, wskazana w § 10 projektowanych postanowień umowy (załącznik nr 6 do SWZ), nie jest rażąco wysoka. Naruszenia umowy mniejszej wagi są zagrożone karą umowną w wysokości od 1 do 5% miesięcznego wynagrodzenia brutto Wykonawcy, natomiast kara za odstąpienie przez Zamawiającego od umowy z winy wykonawcy ustalona została na poziomie 15% łącznego wynagrodzenia wykonawcy brutto. Łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 25% wartości łącznego wynagrodzenia brutto należnego Wykonawcy,

Analiza orzecznictwa KIO prowadzi do wniosku, że ustalony przez Zamawiającego poziom kar umownych nie jest nadmierny. W postępowaniach o zamówienia publiczne maksymalna wysokość kar umownych oscyluje najczęściej wokół 30% wysokości wynagrodzenia wykonawcy.

Mając na uwadze powyższe, Zamawiający odmawia zmiany zapisów w tym zakresie.

3. Uprzejmie proszę o informację, czy Zamawiający akceptuje wystawienie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie publiczne oraz przesłanie tychże dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania <https://www.brokerinfinite.efaktura.gov.pl/> ? Podkreślam przy tym, że pytanie nie dotyczy zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur elektronicznych, gdyż takowe Zamawiający jest zobowiązany odbierać od wykonawcy na podstawie art. 4.1 ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych.... (t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 1666), lecz zgody na wystawianie ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych. Fakturowanie oraz wystawienie innych dokumentów w ustrukturyzowanej formie elektronicznej jest zgodne z przepisami podatkowymi, wynikającymi z ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) oraz jest powszechnie stosowane pomiędzy Zamawiającymi a wykonawcami. Taki sposób przekazywania dokumentów ułatwia wzajemną komunikację oraz eliminuje szereg błędów, występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. Jest on też rekomendowany, jako docelowy sposób obiegu dokumentów księgowych przez Ministerstwo Rozwoju, Pracy i Technologii (<https://www.gov.pl/web/rozwoj-praca-technologie/e-fakturowanie-wzamowieniach-publicznych>). Ponadto, w dobie epidemii COVID-19, taki sposób przekazywania dokumentów rozliczeniowych jest jedną ze skutecznych metod w powstrzymaniu rozprzestrzeniania się wirusa oraz gwarantuje utrzymanie ciągłości procesów księgowych i podatkowych.

Jednocześnie proszę o podanie konta Zamawiającego znajdującego się na Platformie Elektronicznego Fakturowania, umożliwiającą przesłanie ustrukturyzowanych dokumentów

Odpowiedź:

Zamawiający **nie akceptuje** wystawienia przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych ustrukturyzowanych dokumentów elektronicznych, dotyczących wykonania umowy o przedmiotowe zamówienie.

Zamawiający jest zobowiązany odbierać od wykonawcy jedynie ustrukturyzowane faktury elektroniczne. Jeżeli wykonawca będzie chciał skorzystać z tego uprawnienia, to konto Zamawiającego na Platformie Elektronicznego Fakturowania, umożliwiające przesyłanie ustrukturyzowanych faktur zostanie udostępnione wykonawcy, wyłonionemu w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania, z którym zostanie zawarta umowa o realizację zamówienia publicznego.

4. Pytanie:

Prosimy o potwierdzenie, że za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji przedmiotowej usługi odpowiada Zamawiający?

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że odpowiada za pomiary elektryczne i nie leży to w gestii Wykonawcy.