

**Dotyczy:** postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez negocjacji pn. „*Usługa sprzątania terenów zewnętrznych, pielęgnacja zieleni, odśnieżanie, usuwanie oblodzeń na terenach przylegających do budynków UJK*”,  
Nr postępowania: **ADP.2301.45.2021**

Kielce, dnia 16.06.2021 r.

## **PYTANIA I ODPOWIEDZI DO TREŚCI SWZ nr 1**

Zamawiający przedstawia poniżej treść pytań i odpowiedzi do niniejszego postępowania:

### **PYTANIE 1:**

Mając na uwadze treść wzoru umowy wnoszę o zmianę 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”.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych. Według Zamawiającego ustalone we wzorze umowy kary nie są rażąco wygórowane. Zapisy umowne w tym zakresie pozostają bez zmian.

### **PYTANIE 2:**

Proszę o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza - w przypadku wykonawców wspólnie realizujących usługę (konsorcjum) - aby każdy członek konsorcjum mógł wystawić odrębną fakturę za wykonanie swojej części przedmiotu umowy, zgodnie z określonym w umowie konsorcjum podziałem czynności.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie dopuszcza – w przypadku wykonawców wspólnie realizujących usługę (konsorcjum) - aby każdy członek konsorcjum wystawiał odrębną fakturę za wykonanie poszczególnych części przedmiotu umowy, zgodnie z określonym w umowie konsorcjum

podziałem czynności. Zamawiający prosi o wystawienie jednej faktury za całość przedmiotu zamówienia w ujęciu miesięcznym za poszczególne obiekty.

**PYTANIE 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-pracatechnologia/e-fakturowanie-w-zamowieniach-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 akceptuje wystawianie przez Wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących dotyczących wykonania umowy za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania. Wykonawca w pytaniu nie określił jakie inne ustrukturyzowane dokumenty elektroniczne zamierza przesyłać, więc Zamawiający nie może odnieść się do pytania.

Dostęp do konta zostanie przekazany na wniosek Wykonawcy realizującemu dane zadanie.

**PYTANIE 4:**

Wnosimy o usunięcie § 6 ust. 1-4 umowy, motywujemy to faktem, iż zamawiający nie może jednostronnie modyfikować postanowień umowy. Wykonawca winien mieć gwarancję uzyskiwania zleceń w zakresie wynikającym z SWZ i umowy, gdyż Wykonawca kalkuluje ofertę w oparciu o konkretny opis przedmiotu zamówienia, nadto ponosi koszty gotowości do świadczenia usługi. Jednostronna modyfikacja umowy przez Zamawiającego w skrajnych przypadkach może prowadzić do nieopłacalności całego przedsięwzięcia ze strony Wykonawcy, zatem wszelkie zmiany niniejszej umowy dotyczące zakresu przedmiotu świadczenia winny wymagać zgody obu stron oraz formy pisemnego aneksu.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**PYTANIE 5:**

Wnosimy o zawarcie w umowie obowiązkowych elementów, o których mowa w art. 436 pkt. 1 – 4a pzp oraz art. 438 pzp.

**ODPOWIEDŹ:** W załączeniu wzór umowy z uwzględnionymi zmianami.

**PYTANIE 6:**

Wnosimy o w umowie zasad waloryzacji wynagrodzenia umownego w oparciu o art. 439 ust. 1 – 4 pzp.

**ODPOWIEDŹ:** W załączeniu wzór umowy z uwzględnionymi zmianami.

**ZMIANA DO SWZ NR 1**

W załączniku nr 1 do SWZ Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w treści akapitu: „Wymagany czas pracy, czyli obecność pracowników Wykonawcy na terenie UJK objętym usługą” po słowach: „dyżur w soboty w przypadku opadów śniegu od 6 do 10” dodaje się zapis: „na obiekcie przy ul. Uniwersyteckiej 21”. W załączeniu zmieniony załącznik nr 1 do SWZ.

Zamawiający informuje jednocześnie, że dokonuje zmiany terminu składania i otwarcia ofert z dnia 18.06.2021r. na **21.06.2021 r.**

W związku z tym:

- pkt 1 Rozdziału XVII SWZ - Termin związania ofertą, otrzymuje brzmienie:  
**„1. Wykonawca będzie związany ofertą do dnia 20.07.2021 r.”**
- pkt 1 Rozdziału XVIII – Sposób i termin składania i otwarcia ofert, otrzymuje brzmienie:  
**„1. Ofertę należy złożyć poprzez Platformę MiniPortal do dnia 21.06.2021 r. do godziny 12:00.”**
- pkt 3 Rozdziału XVIII – Sposób i termin składania i otwarcia ofert, otrzymuje brzmienie:  
**„3. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 21.06.2021 r. o godzinie 13:00”.**
- pkt. 1 w załączniku nr 2 do SWZ – Formularz oferty, następujący po odznaczeniu „\*\*\*” otrzymuje brzmienie:  
**„1. Oświadczamy, że uważamy się za związanych niniejszą ofertą do dnia 20.07.2021 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”**

W załączeniu poprawiony formularz ofertowy.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.