

Warszawa, dnia 27.04.2023 r.

Wyjaśnienia SWZ II

Działając na podstawie art. 135 ust. 1, 2 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, Zamawiający odpowiada na pytania do SWZ zadane przez wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia pn.: **„Wykonywanie usługi sprzątnięcia w budynku Głównego Urzędu Statystycznego w Warszawie, al. Niepodległości 208.”**, numer sprawy: **7/DB/PN/2023**, ogłoszenie o zamówieniu numer **2023/S 075-225771** z dnia **17-04-2023 r.**

Pytanie 7:

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 obciążone 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 przestaniek 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 Zamawiającego:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na zmiany zaproponowane przez Wykonawcę i pozostawia zapisy § 8 wzoru Umowy (Załącznik nr 6 do SWZ) bez zmian. Opisane we wzorze kary umowne oraz ich wysokość w żadnym wypadku nie prowadzą do wzbogacenia wierzyciela (jednostki dysponującej środkami publicznymi).

Pytanie 8:

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 Zamawiającego:

Zamawiający **nie potwierdza i nie dopuszcza** wystawiania odrębnych faktur przez poszczególnych Wykonawców realizujących przedmiot zamówienia w ramach konsorcjum.

Pytanie 9:

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-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 Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z pkt 15.10 SWZ oraz zgodnie z § 7 ust. 9-11 wzoru umowy (Załącznik nr 6 do SWZ), na podstawie ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz. U. z 2020 r. poz. 1666)

Zamawiający umożliwi Wykonawcom przesyłanie ustrukturyzowanych faktur elektronicznych, faktur korygujących i not księgowych za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania.

Usługi Platformy Elektronicznego Fakturowania są świadczone pod adresami:

- 1) <https://efaktura.gov.pl> (Portal PEF),
- 2) <https://brokerpefexpert.efaktura.gov.pl> (Broker PEFexpert) – obsługujący Zamawiającego,
- 3) <https://brokerinfinite.efaktura.gov.pl> (Broker Infinite)

Zamawiający zastrzega, że **nie dopuszcza** przesyłania za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania innych dokumentów wymienionych w rozporządzeniu Ministra Przedsiębiorczości i Technologii (zlecenia dostawy/zamówienia, awizo dostawy, potwierdzenia odbioru).

Pytanie 10:

Czy Zamawiający przyjmie na siebie obowiązek zabezpieczenia odpadów powstałych w trakcie wykonywania usługi?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że nie przyjmie na siebie obowiązku zabezpieczenia odpadów powstałych w trakcie wykonywania usługi.

Zgodnie z pkt III.19 OPZ (Załącznik nr 1 do SWZ), Wykonawca zobowiązany jest do:

- 1) opróżniania koszy przeznaczonych do selektywnej zbiórki odpadów ustawionych w pomieszczeniach ogólnodostępnych (korytarze, kuchenki piętrowe na wszystkich kondygnacjach) zgodnie z przyjętymi ustawowo zasadami segregacji odpadów;
- 2) wymiany worków foliowych i wnoszenia/wywożenia ich do pojemników zbiorczych znajdujących się poza budynkiem;
- 3) wnoszenia/wywożenia opakowań po zakupionych przez siebie artykułach do pojemników zbiorczych znajdujących się poza budynkiem.

Zamawiający zastrzega, że wnoszone/wywożone worki z odpadami muszą być wrzucane do odpowiednich pojemników zbiorczych lub kontenera na odpady zmieszane znajdujących się poza budynkiem. Za nie stosowanie się do powyższego zastrzeżenia, Zamawiający będzie mógł nałożyć na Wykonawcę karę umowną.

Pytanie 11:

Czy Zamawiający wskaże wykonawcy punkt zrzutu brudnej wody?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że wskaże Wykonawcy punkt zrzutu brudnej wody.

Pytanie 12:

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

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający potwierdza, że odpowiada za pomiary elektryczne w pomieszczeniach przekazanych do użytkowania Wykonawcy w toku realizacji przedmiotowej usługi. Pomiary elektryczne wykonywane są na podstawie odrębnych przepisów, a Zamawiający nie obciąża ich kosztami Wykonawców.

Pytanie 13:

Zamawiający w pkt. 9.18 SWZ Wykaz oświadczeń w celu wstępnego potwierdzenia, że wykonawca nie podlega wykluczeniu oraz spełnia warunki udziału w postępowaniu - wymaga złożenia Wykaz osób po stronie Zamawiającego. Proszę o potwierdzenie, iż wykaz ten jest wymagany na wezwanie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że w pkt 9.18 SWZ Zamawiający wskazał, że jednym z załączników do SWZ (Załącznik nr 4) jest wykaz pracowników Zamawiającego lub innych osób zatrudnionych przez Zamawiającego, które mają bezpośredni lub pośredni wpływ na wynik postępowania wg stanu na dzień wszczęcia postępowania. Załącznik ten został upubliczniony przez Zamawiającego w celu umożliwienia złożenia przez Wykonawcę oświadczenia odnośnie podstawy do wykluczenia na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 6) ustawy oraz wskazanej w pkt 8.2.4) SWZ.

Zgodnie z pkt 8.2.4) SWZ, Zamawiający przewiduje wykluczenie Wykonawcy na podstawie art. 109 ust. 1 pkt 6) ustawy, jeżeli występuje konflikt interesów w rozumieniu art. 56 ust. 2 ustawy, polegający na pozostawaniu Wykonawcy lub osób, o których mowa w art. 108 ust. 1 pkt 2 ustawy, uprawnionych do reprezentowania Wykonawcy w relacjach określonych w art. 56 ust. 2 pkt 2-4 ustawy z:

- a) Zamawiającym,
- b) osobami uprawnionymi do reprezentowania Zamawiającego,
- c) członkami komisji przetargowej,
- d) innymi osobami wykonującymi czynności związane z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia po stronie Zamawiającego,
- e) osobami mogącymi wpłynąć na wynik tego postępowania,
- f) osobami udzielającymi zamówienie

i nie jest możliwe skutecznie wyeliminowanie ww. konfliktu interesów w inny sposób niż przez wykluczenie Wykonawcy z postępowania.

Zgodnie z pkt 9.1.1) SWZ, **Wykonawca składa wraz z ofertą** opatrzone kwalifikowanym podpisem elektronicznym Wykonawcy, **aktualne na dzień składania ofert oświadczenie, w formie jednolitego europejskiego dokumentu zamówienia (JEDZ)** sporządzone zgodnie ze wzorem standardowego formularza określonego w rozporządzeniu wykonawczym Komisji (UE) 2016/7 z dnia 5 stycznia 2016 r., będącego Załącznikiem nr 5 do SWZ. Oświadczenie JEDZ stanowi dowód potwierdzający:

- a) brak podstaw wykluczenia, o których mowa w pkt 8.1 ppkt 1) i w pkt 8.2 SWZ,
 - b) spełnianie warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji,
- tymczasowo zastępujący wymagane przez Zamawiającego podmiotowe środki dowodowe. Wykonawca może pobrać przedmiotowe oświadczenie ze strony: <https://ec.europa.eu/tools/espdp/filter?lang=pl>, lub ze strony internetowej Zamawiającego, na której zamieszczono ogłoszenie oraz SWZ:

- <http://bip.stat.gov.pl/ogloszenia/zamowienia-publiczne/przetargi/>
- <http://zamowienia-gus.ezamawiajacy.pl>.

Przewodnicząca Komisji Przetargowej
Marzena Brzychcy
Naczelnik
Wydziału Zamówień Publicznych GUS