

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIE II:

Pytanie 1:

Czy zamawiający akceptuje wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.)?

Jeżeli tak, to bardzo proszę o modyfikację wzorca umowy w zakresie sposobu rozliczania się z wykonanej usługi poprzez dodanie następujących zapisów:

1. Strony akceptują wystawianie i dostarczanie w formie elektronicznej, w formacie PDF: faktur, faktur korygujących oraz duplikatów faktur, zgodnie z art. 106n ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tj. Dz.U. z 2016 r., Nr 710, z późn. zm.).

2. Faktury elektroniczne będą Zamawiającemu wysyłane na adres e-mail:

3. Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy o każdorazowej zmianie ww. adresu mailowego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie i dostarczanie faktur w formie elektronicznej.

Pytanie 2:

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 orzecnictwie 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 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 v. 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 bezwzględna nieważność 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 uważa określonych we wzorze umowy kar umownych za wygórowane i nie zamierza zmienić ich wysokości. Wykonawca, który składa ofertę jest świadomy zarówno wielkości jak i zakresu prac objętych zamówieniem. Przystępując do przetargu uznał, że jest w stanie wykonać zamówienie z należytą starannością nie narażając się na kary wynikające z umowy.

Pytanie 3:

Zwracam się z prośbą o zamieszczenie w projekcie umowy, postanowienia umożliwiającego stronom rozwiązanie umowy za 3 miesięcznym wypowiedzeniem.

W przypadku umów długoterminowych zawieranych na okres 2 - 4 lat w momencie zawierania umowy strony nie są w stanie przewidzieć wszystkich okoliczności oraz czynników mogących mieć negatywny wpływ na wykonywanie zobowiązań umownych dla każdej ze stron, jak również w sposób kompleksowy i wyczerpujący uregulować procedury postępowania w takich wypadkach.

Wprowadzenie możliwości rozwiązania umowy za wypowiedzeniem ma na celu stworzenie podstaw prawnych do zakończenia stosunku prawnego pomiędzy stronami, jeżeli z określonych powodów nie są one zainteresowane dalszym kontynuowaniem współpracy na dotychczasowych warunkach. Mając na względzie dynamikę życia gospodarczego, czyli pojawianie się nowych technologii wykonywania zamówień, czy też nowych środków, może po kilku latach dojść do sytuacji, gdy jedna ze stron w tym również zamawiający będzie chciał skorzystać z jednostronnego uprawnienia do zakończenia umowy przed upływem jej obowiązywania. Obowiązujące przepisy ustawy prawo zamówień publicznych nie zawierają w tym zakresie żadnych zakazów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmieni okresu wypowiedzenia umowy z miesięcznego na 3-miesięczny. Zwracamy uwagę, że umowa zostanie zawarta na okres 18 miesięcy a nie na okres 2 – 4 lat.

Pytanie 4:

Zamawiający we wzorze umowy w §8 przewidział zmiany wynagrodzenia w trakcie realizacji zamówienia -prosimy zatem o sprecyzowanie oraz określenie:

- 1) od jakiego momentu obowiązywania umowy wynagrodzenie wykonawcy będzie waloryzowane,
 - 2) termin, od którego będzie obowiązywało zwaloryzowane wynagrodzenie:
 - 3) z jaką częstotliwością waloryzacja będzie dokonywana,
 - 4) o jaką wartość lub wielkość waloryzacja będzie dokonywana;
- jaki będzie mechanizm waloryzowania wynagrodzenia wykonawcy przewidziany w zawartej umowie

Odpowiedź:

W § 8 umowy zamawiający **wyraźnie określa** w jakich przypadkach może nastąpić zmiana wysokości wynagrodzenia. Obowiązek taki wynika z art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych. Przeliczenie wysokości wynagrodzenia będzie obowiązywać od chwili wprowadzenia zmian wymienionych w art. 142 ust. 5 Pzp, nie więcej niż o procent wzrostu wprowadzonych, określonych w w/w artykule zmian. Będzie to przedmiotem rozmów/negocjacji z wykonawcą.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający dopuszcza podział zamówienia na części?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza podziału zamówienia na części. Gdyby dopuszczał byłoby to wyraźnie określone w SIWZ oraz wzorze oferty.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dopuszcza realizację zamówienia przez podwykonawców?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powierzenie części zamówienia podwykonawcom. Jest to zapisane w Specyfikacji Istotnych Warunków zamówienia.

Pytanie 7:

Czy przedstawienie dla podwykonawców jednolity dokument JEDZ w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem dotyczy tylko tych podmiotów na zasobach których Wykonawca polega w celu spełnienia warunków udziału w postępowaniu?

W przypadku gdy Wykonawca ma przedstawić dla podwykonawców jednolity dokument JEDZ w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem wnosimy o modyfikację tego wymogu, ponieważ zgodnie z instrukcją, zawartą w jednolitym europejskim dokumencie zamówienia w części D): „Jeżeli tak i o ile jest to wiadome, proszę podać wykaz proponowanych podwykonawców”. Wykonawca zwolniony jest z obowiązku przedkładania oświadczenia JEDZ Podwykonawcy, jeśli na etapie składania ofert nazwy firm Podwykonawców nie są mu wiadome. Wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, a który zamierza powierzyć część zamówienia podwykonawcy zobowiązany jest do przedłożenia przed podpisaniem umowy oświadczenia JEDZ podwykonawcy.

Odpowiedź:

SIWZ wyraźnie określa, że:

Wykonawca, który powołuje się na zasoby innych podmiotów, w celu wykazania braku istnienia wobec nich podstaw wykluczenia oraz spełnienia, w zakresie, w jakim powołuje się na ich zasoby, warunków udziału w postępowaniu składa także jednolite dokumenty tych podmiotów- **w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.**

Wykonawca, który zamierza powierzyć wykonanie części zamówienia podwykonawcom, w celu wykazania braku istnienia wobec nich podstaw wykluczenia z udziału w postępowaniu składa jednolite dokumenty dotyczące podwykonawców- **w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.**

W przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie przez Wykonawców, jednolity dokument składa każdy z Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie- **w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.** Dokumenty te potwierdzają spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia w zakresie, w którym każdy z Wykonawców wykazuje spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia.

Jeżeli na etapie składania JEDZ wykonawca nie poda wykazu podwykonawców będzie musiał złożyć odpowiednio wypełnione JEDZ w późniejszym terminie – w momencie zgłoszenia podwykonawców.