

Jelenia Góra, dnia 20 sierpnia 2021 roku

PROKURATURA OKRĘGOWA
w Jeleniej Górze
7 WYDZIAŁ
BUDŻETOWO - ADMINISTRACYJNY
ul. Muzealna 9
58-500 Jelenia Góra

Numer zamówienia: 3043-7.261.1.2021

WYKONAWCY

Odpowiedzi na pytania

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt. 1 w związku z art. 359 pkt. 2 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2019.2019 z późn. zm.), pn.

„świadczenia usługi ochrony fizycznej osób i mienia w obiektach zajmowanych przez jednostki Prokuratury Okręgowej w Jeleniej Górze "

Prokuratura Okręgowa w Jeleniej Górze, ul. Muzealna 9, informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.) , za pomocą platformy elektronicznej w dniu 20.08.2021r.zwrócono się do zamawiającego z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytania dotyczące specyfikacji warunków zamówienia oraz projektu umowy:

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wymagają zatrudnienia pracowników kwalifikowanych ? Jeśli tak, to proszę o podanie informacji w jakim wymiarze i na których obiektach?

Odpowiedź

Zgodnie z Warunkami udziału w postępowaniu zawartymi w SWZ (VII, 4, b) Warunkiem Zamawiającego w zakresie dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia jest, aby w postępowaniu o udzielenie zamówienia brał udział Wykonawca, **który zapewni realizację przedmiotu zamówienia przez osoby posiadające wymagane uprawnienia tj. aktualny przez cały okres realizacji zamówienia wpis na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej (nie dotyczy centrum monitoringu i grupy interwencyjnej).**

Pytanie nr 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 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

sprzecznosci 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 zamierza dokonywać zmian w zakresie wysokości kar umownych ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia. Nierzetelne wykonywanie przedmiotu zamówienia lub odstąpienie od umowy będzie się wiązało z negatywnymi konsekwencjami, w tym również finansowymi, a dla Zamawiającego z koniecznością niezwłocznego zlecenia wykonania zastępczego. Zamawiający wymaga od Wykonawcy podjęcia wszelkich działań, aby nie doszło do naruszeń, co w istocie wykluczy możliwość stosowania kar umownych. Podnieść również należy, że zawarte w projekcie umowy wysokości kar umownych dla Wykonawcy jak i Zamawiającego określone są na tym samym poziomie.

Pytanie nr 3

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

Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej w interpretacji z dnia 12.05.2017 r., (2461 - IBPP2.4512.72.2017.2.WN) zajął stanowisko, zgodnie z którym jedynie lider Konsorcjum ma prawo wystawiać FAKTURY dla Zamawiającego. Następnie, pozostali konsorcjanci zobligowani są do wystawiania Faktur dla lidera za wykonane przez siebie usługi. W takiej sytuacji mamy do czynienia z odsprzedażą usług, a w konsekwencji należy uznać, że członek Konsorcjum występuje jako podwykonawca lidera. W związku z powyższym, obowiązek rozliczenia od podatku i usług wykonanych przez członka Konsorcjum, który traktowany jest jako podwykonawca wystąpi jedynie na jego liderze poprzez zastosowanie mechanizmu odwrotnego obciążenia podatkiem VAT. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na wystawianie mu odrębnych Faktur z każdej z firm wchodzących w skład Konsorcjum.

Pytanie nr 4

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.brokerinfimte.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, umożliwiające przesłanie ustrukturyzowanych dokumentów.

Odpowiedź

W trakcie realizacji zamówienia określonego niniejszą umową obowiązują zapisy Ustawy z dnia 09.11.2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prawnym (Dz. U. z 2020 r, poz. 1666). **Akceptujemy 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.**

Zamawiający posiada konto na Platformie Elektronicznego Fakturowania

Prokuratura Okręgowa w Jeleniej Górze

Weryfikacja po numerze NIP : 6111254155

Zamawiający informuje, że treść powyższych odpowiedzi stanowi zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.) zmianę treści SWZ i jest wiążąca dla wszystkich Wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu. Zmiany należy uwzględnić podczas sporządzania oferty. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Zatwierdzam:

PROKURATOR OKRĘGOWY

16.2.
ZASTĘPCA PROKURATORA OKRĘGOWEGO

Violetta Wasikiewicz

