

Słupsk, dnia 09.04.2021 r.

ZP.271.8.2021

## WYKONAWCY ODPOWIEDZI DO SWZ

***w postępowaniu o udzielenie zamówienia w trybie podstawowym prowadzonym na podstawie art. 275 pkt. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 r. poz. 2019 ze zm.) na Wykonanie i dostarczenie całodziennych posiłków dla dzieci w wieku od 20 tygodnia do lat 3 do Gminnego Żłobka Iskiereczki w Redzikowie Znak sprawy: ZP.271.5.2021***

Gmina Słupsk reprezentowana przez Wójta Gminy jako Zamawiający w niniejszym postępowaniu w oparciu o dyspozycje zawarte w art. 284 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (t. j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn.zmianami), odpowiada na pytania zadane do Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

### Zapytanie nr 1

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/> ?

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 z przepisami 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 2019 r. poz. 2020 ze zm.) oraz jest powszechnie stosowane pomiędzy Zamawiającymi a wykonawcami. Taki sposób przekazywania w/w dokumentów ułatwia wzajemną komunikację oraz eliminuje szereg błędów, występujących w procesie tradycyjnego fakturowania. I jest 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>) ze względu na:

- 1) zmniejszenie liczby zatorów płatniczych;
- 2) zmniejszenie liczby błędnych i fałszywych faktur w obiegu;
- 3) ujednoczony model obsługi e-faktur w ramach zamówień publicznych;
- 4) zmniejszenie kosztów operacyjnych oraz zminimalizowanie przeszkód w handlu;
- 5) redukcję kosztów fakturowania i przetwarzania danych oraz obsługi zamówień publicznych;
- 6) kompleksową e-obługą dostaw publicznych;
- 7) zwiększenie szans udziału polskich firm w transgranicznym rynku zamówień publicznych i obrocie gospodarczym UE;

- 8) łatwiejsze archiwizowanie dokumentów;
- 9) wzrost cyfryzacji sektora publicznego w Polsce;
- 10) rozwój systemu płatności bezgotówkowych;
- 11) wzrost popytu na produkty i usługi informatyczne.

Niezależnie od powyższego, 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.

#### Odpowiedź nr 1

Zamawiający wyraża zgodę.

#### Zapytanie nr 2

Zgodnie ze wzorem umowy, Zamawiający przewiduje kary umowne za nienależyte wykonywanie usługi. Czy Zamawiający, po analizie poniższych argumentów Wykonawcy, zmodyfikuje wysokość kar umownych? Wykonawca wnosi o zmianę o 50% wysokości kar, zastrzeżonych przez Zamawiającego.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019 poz. 2019 z późn. zm.), 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 z dnia 23 sierpnia 2007 r. sygn. akt: UZP/ZO/0-1030/07. 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 współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353<sup>1</sup> k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

#### Odpowiedź nr 2

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy.

### Zapytanie nr 3

Zamawiający nie zawarł w umowie obowiązkowych elementów, o których mowa w art. 436 pkt. 1 – 4a pzp. Wnosimy o dodanie stosownych zapisów

### Odpowiedź nr 3

Zamawiający określił zmiany umowy w paragrafie 9 projektu umowy

### Zapytanie nr 4

Zamawiający nie zawarł w umowie obowiązkowych elementów, o których mowa w art. 436 pkt. 4b (waloryzacja wynagrodzenia - umowa powyżej 12 miesięcy). Wnosimy o dodanie stosownych zapisów.

### Odpowiedź nr 4

Zamawiający przewidział zmiany dla umów powyżej 12 miesięcy w paragrafie 9 projektu umowy

### Zapytanie nr 5

Zamawiający zawarł zapis „Zamawiający oświadcza, że wskazana liczba ma charakter szacunkowy, a rzeczywista liczba posiłków wynikać będzie z bieżących potrzeb Zamawiającego i uzależniona będzie od obecności dzieci w żłobku”. W nawiązaniu do tego zapisu i zgodnie z art. 433 ust. 4) – klauzule abuzywne - wnosimy o określenie minimalnej gwarantowanej wielkości zamówienia.

### Odpowiedź nr 5

Minimalna liczba dzieci w ciągu dnia: 5

Minimalna liczba posiłków w ciągu dnia: 15

Minimalna liczba posiłków w okresie obowiązywania umowy: 6 315

### Zapytanie nr 6

W zapisach OPZ i umowy są rozbieżności w zakresie informowania o ilości posiłków (OPZ – do godz. 9.00, umowa- do godz. 8.30). Prosimy o informację która godzina jest prawidłowa i korektę zapisów.

### Odpowiedź nr 6

Zamawiający przekaze informację Wykonawcy (telefonicznie lub elektronicznie) o liczbie dzieci, które będą korzystać z posiłków danego dnia najpóźniej do godziny 08:30

### Zapytanie nr 7

W nawiązaniu do pytania nr 6 - W jakich godzinach planowane są posiłki ?

### Odpowiedź nr 7

Śniadanie 8.30-9.00

Obiad (II danie)– 11.00-11.30

Obiad (zupa) i podwieczorek - 14.00-14.30

#### Zapytanie nr 8

Dotyczy par. 6 ust. 1 umowy. Zamawiający zawarł zapis „Zamawiający ma prawo nabyć u innego wykonawcy, odpowiednią ilość właściwych dla podopiecznych posiłków, na koszt Wykonawcy

w następujących przypadkach:

- a) opóźnienia przekraczającego 1 godzinę w stosunku do terminów określonych w niniejszej umowie, w dostarczeniu wymaganej przez Zamawiającego ilości posiłków z uwzględnieniem domówień zwiększających ilość posiłków, o których mowa w § 2, ust. 1”

W wskazanym paragrafie nie ma takiej regulacji – prosimy o korektę zapisu.

#### Odpowiedź nr 8

Zamawiający wykreśla zapis: z uwzględnieniem domówień zwiększających ilość posiłków, o których mowa w § 2, ust. 1”

#### Zapytanie nr 9

Dotyczy par. 7 ust. 4 umowy. Zamawiający zawarł zapis „4. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za nie zrealizowanie domówienia w zakresie zwiększenia ilości posiłków w wysokości 5% wartości dziennej usługi żywienia z dnia, w którym doszło do nie zrealizowania domówienia”

Jakie są warunki i zasady „domówienia” i gdzie zostały określone ?

#### Odpowiedź nr 9

Zamawiający wykreśla powyższy zapis.

#### Zapytanie nr 10

Dotyczy par. 8 ust. 2 umowy. Co Zamawiający rozumie pod pojęciem rażącego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy?

#### Odpowiedź nr 10

Termin „rażące naruszenie postanowień umowy” należy do zakresu tzw. klauzul generalnych, dopuszczonych do stosowania przez polskie prawo cywilne, np.: cel społeczno-gospodarczy prawa (art.354 § 1 kc), należyta staranność (art.472 kc), nadużycie prawa (art.5 kc), zasady współzycia społecznego (art.354 § 1 kc). Zostały one stworzone dla okoliczności wyjątkowych, których system prawa nie może uznać za wykonanie zobowiązania oraz których przewidzieć nie można, a podlegają one ocenie wyłączeni tle konkretnej sytuacji, która może w przyszłości zaistnieć. Sytuacja rażącego naruszenia postanowień umowy może zaistnieć na przykład wówczas gdy: Wykonawca realizuje prace w ramach zamówienia w sposób niezgodny z przepisami prawa. Sytuacja taka zaistnieje zatem wówczas, gdy działanie wielokrotne lub nawet jednorazowe będzie szczególnie i jednoznacznie sprzeczne z konkretnym ustaleniem umownym. Za rażące naruszenie Umowy przez Wykonawcę na pewno zostałyby uznane m.in.: nie dostarczenie posiłków pomimo obowiązywania umowy.

#### Zapytanie nr 11

Zamawiający w par. 9 ust. 6 umowy zawarł zapis o zmianach umowy w zakresie art. 439 PZP. Jednakże sam taki zapis nie wystarczy. Zamawiający ma obowiązek określić między innymi poziom zmiany cen materiałów oraz sposób ustalania zmiany wynagrodzenia, zgodnie z zapisami art. 439. W związku

z tym postanowienia umowy nie spełniają wymagań określonych przepisami ustawy prawo zamówień publicznych. Wnosimy o korektę zapisów.

#### Odpowiedź nr 11

Zmiany do umowy zostały określone w paragrafie 9 projektu umowy.

#### Zapytanie nr 12

Dotyczy par. 10 ust. 5 umowy. Co w wypadku niezłożenia dowodów z przyczyn niezawinionych przez wykonawcę. Jaka jest procedura naprawcza?

#### Odpowiedź nr 12

Każdy taki przypadek będzie rozpatrywany indywidualnie.

#### Zapytanie nr 13

Dotyczy par. 10 ust. 7 umowy. Co Zamawiający rozumie pod pojęciem każdy przypadek ? Czy ma tu znaczenie okres pozostawanie bez umowy o pracę? 500 zł za każdy dzień ?

#### Odpowiedź nr 14

Zamawiający powyższe rozumie: w zakresie obowiązku wykazania tego faktu, w wysokości 500,00 zł., za każdy stwierdzony przypadek.

#### Zapytanie nr 15

W jakich godzinach mają być dostarczane posiłki.

#### Odpowiedź nr 15

Zgodnie z warunkami umowy - § 2 ust 1. - Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć posiłki w dwóch turach ( I tura- śniadanie i przekąska, II tura- obiad+podwieczorek) nie później niż pół godziny przed planowanym posiłkiem.

Godziny planowanych posiłków:

Śniadanie 8.30-9.00

Obiad (II danie)– 11.00-11.30

Obiad (zupa) i podwieczorek - 14.00-14.30

#### Zapytanie nr 16

Prosimy o informację jaka jest stawka za osobodzień w kwocie netto z podziałem na poszczególne posiłki:

śniadanie +przekąska.....

obiad.....

podwieczorek.....

### Odpowiedź nr 16

Zamawiający nie rozumie pytania. Zmawiający oczekuje przedstawienia cen w ofercie Wykonawcy.

Wójt Gminy Słupsk  
Barbara Dykier

#### Otrzymują:

1. Strona internetowa Zamawiającego.
2. Wykonawcy ubiegający się o zamówienie,
3. A/a.