

WYKONAWCY

ubiegający się o zamówienie publiczne

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi społeczne i inne szczególne usługi o wartości przekraczającej kwotę 750 000 euro prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego - **Świadczenie usług codziennego i całodobowego żywienia pacjentów hospitalizowanych w Samodzielnym Publicznym Wojewódzkim Szpitalu Specjalistycznym w Chełmie wraz z dzierżawą kuchni i prowadzeniem bufetu**

Samodzielny Publiczny Wojewódzki Szpital Specjalistyczny w Chełmie, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

1. **Pytanie:** *"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 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 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.

2. **Pytanie:** *"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: Zamawiający wyraża zgodę.

3. **Pytanie:** "Zamawiający wymaga od Wykonawcy przedstawienia w ciągu 90 dni od daty zawarcia umowy certyfikatu jakości ISO 22000:2005 – Świadczenie usług zbiorowego żywienia w zakresie przygotowania potraw, w miejscu wykonywania przedmiotu umowy – Wykonawca informuję iż norma ISO 22000 : 2005 nie funkcjonuje od 01.01.2022. Na obecną chwilę obowiązuje norma ISO 22000: 2018- zatem wnosimy o modyfikację wymogu."

Odpowiedź: Zamawiający zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy Pzp modyfikuje treść SWZ w sposób następujący: rozdział III ust. 4 pkt 9 i 10 otrzymują brzmienie:

"9. wykonywania usług będących przedmiotem umowy zgodnie opracowanymi procedurami systemu Analizy Ryzyka i Kontroli Punktów Krytycznych (Hazard Analysis and Critical Control Point (HACCP) potwierdzonymi uzyskaniem certyfikatu jakości ISO 22000:2018 – Świadczenie usług zbiorowego żywienia w zakresie przygotowania potraw – oraz utrzymaniem jego aktualności przez cały okres trwania umowy, w miejscu wykonywania przedmiotu umowy, z zastrzeżeniem pkt 10;

10. przedstawienia Zamawiającemu w ciągu 90 dni od daty zawarcia umowy certyfikatu jakości ISO 22000:2018 – Świadczenie usług zbiorowego żywienia w zakresie przygotowania potraw, w miejscu wykonywania przedmiotu umowy."

4. **Pytanie:** "Wnosimy o zmianę zapisów dot. terminu składania wniosków o wyjaśnienia. Zamawiający opublikował postępowanie na platformie 28.02.2022 r. W części XI pkt. 15. Zamawiający pisze: Wykonawca może zwrócić się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści niniejszej SIWZ. Wniosek należy przesłać za pośrednictwem platformy na karcie „Wiadomości”. Zamawiający udzieli wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert - pod warunkiem, że wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ wpłynął do Zamawiającego niż na 14 dni przed upływem terminu składania ofert. Z zacytowanej treści wynika, że Wykonawca ma bardzo krótki czas na szczegółowe i rzetelne zapoznanie się z dokumentacją postępowania w tym OPZ co prowadzi do zachowania uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Wnosimy zatem o przedłużenie terminu składania ofert w taki sposób, by Wykonawca miał więcej czasu na zadania pytań do dokumentacji m.in do OPZ."

Odpowiedź: Zgodnie z wyjaśnieniami Zamawiającego opublikowanymi w dniu 03 marca 2022 r.

Z-ca Dyrektora
ds. Lecznictwa
Samodzielnego Publicznego
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
w Chełmie

lek. med. Lech Litwin
/podpis/