

Numer sprawy: BA-X.2611.17.2021

Kraków 23 listopada 2021 r.

*Dotyczy: Postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 w związku z art. 359 pkt 2 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.) pn.: „Ochrona fizyczna osób i mienia świadczona na rzecz Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury w lokalizacji: Lublin, Kraków, Dębe”- Znak sprawy: BA-X.2611.17.2021.*

Dnia 17.11.2021 roku do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Na podstawie art. 284 ust. 6 oraz art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) Zamawiający udostępnia pytania, wyjaśnienia i dokonuje zmiany w treści SWZ.

#### **Pytanie nr 1**

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 rażąco 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. 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 nr 1**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

### **Pytanie nr 2**

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 nr 2**

Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie nr 3**

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, umożliwiające przesłanie ustrukturyzowanych dokumentów.

### **Odpowiedź nr 3**

Zamawiający dopuszcza wystawianie przez wykonawcę ustrukturyzowanych faktur korygujących oraz innych dokumentów elektronicznych (faktur) cv dotyczących wykonywania umowy oraz przesyłanie tych dokumentów za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania. Adres konta Zamawiającego na Platformie Elektronicznego Fakturowania numer PEPPOL:7010027949.

Ponadto Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) dokonuje zmiany załącznika nr 6 do umowy – (załącznik 3A do SWZ| -część 1) , załącznika 4 do umowy (załącznik nr 3B do SWZ -część 2), załącznika nr 6 do umowy (załącznik nr 3C do SWZ-część 3) - Umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych.

**Zamawiający dokonał następujących modyfikacji:**

- 1) Umowa powierzenia przetwarzania danych- załącznika nr 6 do umowy (załącznik 3A do SWZ - część 1), załącznika 4 do umowy (załącznik nr 3B do SWZ-część 2), załącznika nr 6 do umowy (załącznik nr 3C do SWZ-cześć 3) § 7:

**Było:**

1. Niniejsza umowa obowiązuje od dnia jej zawarcia nieprzerwanie przez cały czas realizacji umowy nr .....
2. Każda ze stron może wypowiedzieć niniejszą umowę z zachowaniem 20 dni roboczych okresu wypowiedzenia.

**Jest:**

1. Niniejsza umowa obowiązuje od dnia jej zawarcia nieprzerwanie przez cały czas realizacji umowy nr .....

- 2) Umowa powierzenia przetwarzania danych załącznik 6 do umowy (załącznik 3 A do SWZ – część 1)§ 2:

**Było:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiekolwiek czynności na rzecz Administratora, a także wszelkich innych osób przebywających na terenie Administratora , a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.
2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy  
nr .....

**Jest:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiekolwiek czynności na rzecz Administratora, **a także wszelkich innych osób przebywających na terenie działalności KSSIP w Krakowie**, a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.
2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy  
nr .....

- 3) Umowa powierzenia przetwarzania danych załącznik 4 do umowy (załącznik 3B do SWZ – część 2)§ 2:

**Było:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności

u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiegokolwiek czynności na rzecz Administratora, a także wszelkich innych osób przebywających na terenie Administratora, a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.

2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy

nr .....

**Jest:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiegokolwiek czynności na rzecz Administratora, **a także wszelkich innych osób przebywających na terenie działalności KSSIP w Lublinie**, a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.

2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy

nr .....

- 4) Umowa powierzenia przetwarzania danych załącznik 6 do umowy (załącznik 3C do SWZ – część 3)§ 2:

**Było:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiegokolwiek czynności na rzecz Administratora, a także wszelkich innych osób przebywających na terenie Administratora, a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.

2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy

nr .....

**Jest:**

Zakres i cel przetwarzania danych

1. Podmiot przetwarzający będzie przetwarzał, powierzone na podstawie umowy dane zwykłe: osób fizycznych zatrudnionych przez Administratora, osób delegowanych do pełnienia czynności u Administratora, osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą wykonujących jakiegokolwiek czynności na rzecz Administratora, **a także wszelkich innych osób przebywających na terenie działalności KSSIP w Dębem**, a w szczególności: imię i nazwisko, miejsce zatrudnienia.

2. Powierzone przez Administratora danych dane osobowe będą przetwarzane przez Podmiot przetwarzający wyłącznie w celu realizacji umowy

nr .....

Zamawiający informuje, że powyższe wyjaśnienia i zmiany stanowią integralną część SWZ.



KRAJOWA SZKOŁA SĄDOWNICTWA I PROKURATURY  
ul. Przy Rondzie 5, 31-547 Kraków

**Zastępca Dyrektora  
Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury  
ds. administracyjno-finansowych**

**dr Dorota Machnik**

/pismo podpisano podpisem elektronicznym/