Hajnówka, 31.10.2013 r.

P.P.041.21.45.2013

Do Wszystkich Wykonawców
w postępowaniu 223269-2013 z dnia 24.10.2013 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Usługi ekspertów na potrzeby procesu doskonalenia nauczycieli i dyrektorów szkół/przedszkoli w Powiecie Hajnowskim w roku szkolnym 2013/2014”.

Wyjaśnienia do treści SIWZ

Powiat Hajnowski w oparciu o art. 38 ust.1,2 i 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 ze zm.) wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia sporządzonej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na usługi ekspertów na potrzeby procesu doskonalenia nauczycieli i dyrektorów szkół/przedszkoli w Powiecie Hajnowskim w roku szkolnym 2013/2014, na zapytanie LECHAA CONSULTING Sp. z o. o.

Pytanie 1

1. W pkt IV ppkt 4 siwz tiret 2 Zamawiający nałożył na Wykonawcę obowiązek „zapoznania się z diagnozą potrzeb danej szkoły udostępnioną przez Zamawiającego”. Czy Zamawiający może udostępnić wspomnianą diagnozę? Warunkiem złożenia oferty jest zapoznanie się przez Wykonawcę z całością danych mających wpływ na jej kształt.

Odp.: W pkt. IV ppkt 4 tiret 2 SIWZ zapisany jest obowiązek Wykonawcy do wykonania czynności zapoznania się z diagnozą potrzeb danej szkoły udostępniona przez Zamawiającego w ramach realizacji zadania. Z powyższego wynika, iż Wykonawcy nie udostępnia się diagnozy przed złożeniem ofert i zapoznanie się z diagnozą nie jest warunkiem złożenia oferty.

Pytanie 2

2. Zamawiający na potwierdzenie spełniania przez Wykonawcę warunku udziału w postępowaniu w zakresie dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, związany jest katalogiem dokumentów enumeratywnie wymienionych w *Rozporządzeniu Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane* (Dz.U. 2013, poz. 231), zwane dalej *„Rozporządzeniem"*. Jako potwierdzenie powyższego należy wskazać opinię prawną zamieszczoną na stronie Urzędu Zamówień publicznych z 17.01.2011 r. pt.: *„Dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego" (http://www.uzp.gov.pl/cmsws/page/?D;1542)*, w której stwierdzono, że *: „Katalog dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu jest zamknięty, tj. nie można w celu weryfikacji zdolności podmiotowej żądać dokumentów innych niż wskazane rozporządzeniem"* oraz orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, np. wyrok z 22 stycznia 2010 r. o sygnaturze KIO/UZP/1723/09. Dokumentami dopuszczonymi przez Rozporządzenie w powyższym zakresie są: *„wykaz osób, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług, kontrolę jakości lub kierowanie robotami budowlanymi, wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, doświadczenia i wykształcenia niezbędnych do wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywanych przez nie czynności, oraz informacją o podstawie do dysponowania tymi osobami"* a także *„oświadczenie, że osoby, które będą uczestniczyc w wykonywaniu zamówienia, posiadają wymagane uprawnienia, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień".*

Jak wynika z powyższego, Rozporządzenie zawierające zamknięty katalog dokumentów, nie przyznaje Zamawiającemu uprawnienia do żądania od Wykonawcy złożenia innych informacji i dokumentów niż w nim wymienione, wobec czego nieuprawnione jest żądanie podania przez Wykonawcę m.in. takich informacji jak *„adres zameldowania, nr banku i nr konta, nr dowodu osobistego/ przez kogo wydany"*, a także składania dokumentów takich jak *„Życiorys zawodowy osoby uczestniczącej w realizacji zamówienia"*, czy też *„Kwestionariusz osobowy"* – zawierających informacje inne niż wskazane w Rozporządzeniu. Zamawiający jest uprawniony do żądania podania informacji niezbędnych do oceny spełniania postawionego warunku, tj. informacji o kwalifikacjach i doświadczeniu.

Biorąc pod uwagę powyższe Wykonawca wnosi o rezygnację z wymogu załączania do oferty dokumentu zatytułowanego *„Kwestionariusz osobowy"* oraz rezygnację z wymogu załączania do oferty dokumentu zatytułowanego *„Życiorys zawodowy osoby uczestniczącej w realizacji zamówienia*" lub o jego modyfikację w sposób zapewniający zgodność z postanowieniami Rozporządzenia.

Odp.: Zamawiający zmienia treść Załącznika nr 8 do SIWZ i wycofuje Załącznik nr 9 do SIWZ.

Pytanie 3

3. Wykonawca wnioskuje o ukształtowanie § 4 ust 2 projektu umowy w następujący sposób: *„Przez kwotę wynagrodzenia Wykonawcy brutto należy rozumieć kwotę obejmującą wszystkie składniki wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia z wynagrodzenia podatków i składek, których wysokość wynika z odrębnych przepisów, o ile Wykonawcą jest osoba fizyczna, nieprowadząca działalności gospodarczej i na Zamawiającym ciąży obowiązek wyliczenia i odprowadzenia tych podatków i składek”.*

Odp.: Zapis § 4 ust.2 projektu umowy jest zgodny z prawem. Zasady potrącania z wynagrodzenia podatków i składek określają odrębne przepisy i według zasad w nich zawartych dokonywane są wskazane czynności.

Pytanie 4

4. Wykonawca wnioskuje o zmianę § 4 ust. 5 projektu umowy poprzez dopisanie na końcu zdania słów: *„do siedziby Zamawiającego”.*

Odp.: Zapis § 4 ust. 5 projektu umowy jest zgodny z prawem. Wynagrodzenie z tytułu wykonania umowy jest należne Wykonawcy od Zamawiającego. Logicznym jest, iż fakturę/rachunek należy dostarczyć Zamawiającemu celem jej zapłaty.

Pytanie 5

5. Czy Zamawiający zgadza się na nadanie § 4 ust. 7 projektu umowy następującej treści: *„W przypadku urzędowego podwyższenia stawki podatku od towarów i usług w zakresie przedmiotu niniejszej umowy, wynagrodzenie umowne ulegnie podwyższeniu o kwotę wynikającą z podwyższenia stawki podatku”*?

Odp.: Zapis § 4 ust. 7 projektu umowy nie dotyczy zmiany stawki podatku od towarów i usług i zmiany w związku z tym umownego wynagrodzenia. Zapisy § 4 ust. 4 projektu umowy dotyczą tej kwestii. Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę w § 4 ust. 4 projektu umowy.

Pytanie 6

6. Proponuje się ukształtowanie § 4 ust. 10 projektu umowy w następujący sposób: *„Zamawiający dopuszcza, po uzyskaniu pisemnej zgody Wykonawcy, możliwość wprowadzenia zmian w terminach płatności w przypadku zmiany terminów wpłaty transz środków finansowych przez Instytucję Pośredniczącą, jednakże z zastrzeżeniem, że termin płatności faktury/rachunku nie będzie dłuższy niż 30 dni od daty dostarczenia faktury /rachunku do siedziby Zamawiającego”.*

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na ukształtowanie § 4 ust. 10 projektu umowy w sposób proponowany przez wykonawcę. Zapis § 4 ust. 10 projektu umowy mieści się w ramach swobody umów wg Kodeksu cywilnego.

Pytanie 7

7. Wykonawca wskazuje, ze § 4 ust. 11 projektu umowy należy uznać za nieważny, jako sprzeczny z treścią art. 13 *ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych* (Dz.U. 2013, poz. 403).

Odp.: Zapis § 4 ust. 11 projektu umowy jest zgodny z prawem. Zgodnie z art. 139 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy Pzp nie stanowią inaczej. Stosowanie przepisów kodeksu cywilnego nie następuje odpowiednio a wprost. Ich wyłączenie uzależnione jest od istnienia odrębnej regulacji w ustawie Pzp.

Pytanie 8

8. Proponuje się ukształtowanie § 5 ust. 2 pkt 2.1 lit. „a" projektu umowy w następujący sposób: *„za odstąpienie od umowy z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę w wysokości 10% wynagrodzenia umownego, określonego w § 4 ust 1".*

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na ukształtowanie § 5 ust. 2 pkt. 2 lit. „a" projektu umowy w sposób proponowany przez Wykonawcę. Zapis w projekcie umowy mieści się w granicach swobody umów stron.

Pytanie 9

9. Proponuje się ukształtowanie § 5 ust. 2 pkt 2.1 lit. „b" projektu umowy w następujący sposób: *„za zwłokę w wykonaniu przedmiotu umowy, w wysokości 0,01 % wynagrodzenia umownego określonego w § 4 ust 1 - liczone za każdy dzień zwłoki".*

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na ukształtowanie zapisu § 5 ust. 2 pkt. 2. 1 lit. „b" projektu umowy w sposób proponowany przez Wykonawcę. Określenia „opóźnienia" i „zwłoka" oraz związane z nimi skutki dla stron umowy są uregulowane w Kodeksie cywilnym. W obu przypadkach mamy do czynienia z nieterminowością wykazania zobowiązań wynikających z umowy. Zwłoka jest opóźnieniem kwalifikowanym i dopuszcza się jej dłużnik, który nie wykonał umowy w terminie z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, czyli od niego zależnych. Opóźnienie następuje wówczas, gdy termin nie zostaje dotrzymany z przyczyn niezależnych od opóźniającego się. Jest to

pojęcie szersze od pojęcia zwłoki i oznacza każdy przypadek niewykonania zobowiązania w terminie.

Zapis § 5 ust. 2 pkt. 2. 1. lit. „b" projektu umowy uzasadnia użycie określenia „ opóźnienie".

Pytanie 10

10. Wykonawca proponuje, aby w § 5 ust. 2 pkt 2.2 projektu umowy słowo: *„opóźnienie"* zastąpić słowem: *„zwłoka"*.

Zamawiający nie wyraża zgody na zastąpienie w § 5 ust. 2 pkt. 2. 2 projektu umowy słowa „opóźnienie" słowem „zwłoka". Wyjaśnienie zostało zawarte w odpowiedzi na pytanie 9.

Pytanie 11

11. Ze względu na bardzo szerokie pojęcie *„przypadku nienależytego wykonania przedmiotu umowy"* oraz niedoprecyzowanie procedury *„stwierdzenia przypadku naruszenia …"* (kto stwierdza, w jakich okolicznościach, jakie Wykonawcy przysługują uprawnienia w przypadku nieuzasadnionego *„stwierdzenia"*) proponuje się usunięcie § 5 ust. 2 pkt 2.3 i 2.4 projektu umowy.

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na usuniecie z projektu umowy zapisu § 5 ust. 2 pkt 2.3 i 2.4. Wskazany zapis zawiera określenie nienależytego wykonania umowy, w szczególności niespełnienia wymagań określonych w SIWZ lub załączniku nr 1 do SIWZ. Wskazane pojęcie znajduje doprecyzowanie w przepisach Kodeksu cywilnego, zaś Wykonawca może dochodzić swoich uprawnień w postępowaniu sadowym w przypadku naruszenia jego interesów.

Pytanie 12

12. Proponuje się wprowadzenie do § 5 projektu umowy prawa odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego i zastrzeżenie, że Wykonawca może skorzystać z prawa odstąpienia od umowy w terminie 30 dni od dnia powzięcia informacji o przyczynie odstąpienia od umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie do § 5 projektu umowy proponowanego przez Wykonawcę zapisu. Interesy Wykonawcy zabezpieczają przepisy Kodeksu cywilnego.

Zamawiający w celu zapewnienia Wykonawcom czasu niezbędnego do wprowadzenia w ofertach zmian wynikających z modyfikacji SIWZ, postanowił przedłużyć termin składania ofert. Nowe terminy są następujące:

Termin składania ofert: do 08.11.2013 r., godz.10.00

Termin otwarcia ofert: 08.11.2013 r., godz.10.15.