

Warszawa, dnia 07.11.2023 r.

Znak sprawy: WZP.331-1-64/23.U.WKR

### Uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „Świadczenie usług sportowo-rekreacyjnych dla pracowników Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych w 2024 r.” (nr sprawy: WZP.331-1-64/23.U.WKR)

W związku z wniesionymi zapytaniami do SWZ obowiązującej w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605, z późn. zm.; dalej ustawa P.z.p.) Zamawiający, Mazowiecka Jednostka Wdrażania Programów Unijnych (dalej Zamawiający) udziela poniższych odpowiedzi:

**Pytanie nr 1 do SWZ:**

*Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie punktu 12 Projektowanych postanowień umownych w zakresie zmiany stawki VAT?  
Projektowany zapis umowy przewiduje utrzymanie ceny brutto za dostęp do usług pomimo podwyżki stawki podatku VAT, na którą żadna ze Stron nie ma wpływu. Przerzucanie w tym zakresie odpowiedzialności i ryzyka utraty zysku, a nawet świadczenia usług poniżej kosztów na Wykonawcę jest działaniem dalece jednostronnym i odbiegającym od standardów rynkowych. Nawet Prawo zamówień publicznych w art. 436 wskazuje na zasady zmiany wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki VAT, traktując zmianę wynagrodzenia w takim przypadku jako normę, a nie wyjątek.*

**Odpowiedz nr 1 do SWZ:**

Zgodnie z art. 436 pkt 4 lit. b) tiret 1 ustawy P.z.p. Zamawiający ma obowiązek uwzględnić zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego, w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. Przedmiotowe zamówienie będzie realizowane przez okres nie dłuższy niż 12 miesięcy dlatego Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie powyższego zapisu.

**Pytanie nr 2 do SWZ:**

*Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia pkt 15 Projektowanych postanowień umownych poprzez wykreślenie z treści tego postanowienia zobowiązania Wykonawcy do ponoszenia odpowiedzialności z tytułu zdarzeń losowych?  
Dotychczasowy zapis nakłada na Wykonawcę odpowiedzialność z tytułu zdarzeń losowych, co jest sprzeczne z podstawowymi zasadami prawa cywilnego. Nie ponosi odpowiedzialności ten, kto nie przyczynił się do szkody. Jeżeli szkoda powstała w wyniku zdarzenia losowego, a za takie uznaje się np. siłę wyższą – odpowiedzialność stron w tym zakresie jest wyłączona. Naturalnym jest, że Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność za swoje działania lub zaniechania i tego w żaden sposób nie neguje.*

**Odpowiedz nr 2 do SWZ:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ w powyższym zakresie.

**Patrz Zmiana nr 1 do SWZ**

**Pytanie nr 3 do SWZ:**

*Czy Zamawiający zgadza się na zmianę treści postanowienia pkt 17 lit. a) Projektowanych postanowień umownych, w ten sposób, że Zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia od Wykonawcy określonej we wskazanym postanowieniu kary umownej, ale dopiero po bezskutecznym upływie dodatkowego 7-dniowego terminu wyznaczonego Wykonawcy na piśmie, do naprawy stwierdzonych naruszeń?*

*Aktualne zapisy umożliwiają nałożenie kar umownych na Wykonawcę bez uprzedniego wskazania naruszenia oraz wezwania Wykonawcy do naprawy tegoż naruszenia. Wskazane zapisy są bardzo rygorystyczne i nie dają one możliwości Wykonawcy na naprawę ewentualnych naruszeń, bądź wykazania, że stwierdzone nienależyte wykonywanie Umowy jest wynikiem działań lub okoliczności niezależnych od Wykonawcy. Istotą zastosowania kary umownej jest funkcja dyscyplinująca, kiedy inne środki prawne nie skutkują. Zdaniem Wykonawcy, we wskazanym przypadku uprzednie wezwanie Wykonawcy do prawidłowego wykonania Umowy, pod rygorem naliczenia kary umownej powinno być podstawowym środkiem prewencyjnym, który da możliwość Wykonawcy odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub niezwłocznego naprawienia uchybień. Wykonawca chciałby mieć możliwość odniesienia się do zarzutów Zamawiającego lub też naprawy stwierdzonego naruszenia.*

**Odpowiedz nr 3 do SWZ:**

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ w powyższym zakresie.

**Patrz Zmiana nr 2 do SWZ**

**Pytanie nr 4 do SWZ:**

*Czy Zamawiający zgadza się na zmianę postanowienia pkt 24 Projektowanych postanowień umownych w ten sposób, iż wynagrodzenie, podlegać będzie waloryzacji tylko w przypadku, gdy nastąpi zmiana poziomu cen materiałów i kosztów związanych z realizacją zamówienia wynoszącej co najmniej 7% w stosunku do cen pierwotnych, a nie 10% jak wskazano w postanowieniu?*

*Z uwagi na sytuację gospodarczą panującą w kraju oraz sukcesywnie obniżającą się inflację, propozycja zmiany stawek wynagrodzenia w oparciu o minimalny wskaźnik wynoszący 10% w stosunku do cen pierwotnych, kiedy była składana oferta wydaje się rażąco wysoka i niewspółmierna do stawek i realiów rynkowych. Obecnie wysokość inflacji rok do roku wynosi około 8,2 punktu procentowego (wrzesień 2023). Tym samym może okazać się w przeciagu całego okresu obowiązywania umowy – 12 miesięcy, ten wskaźnik nigdy nie zostanie osiągnięty.*

**Odpowiedz nr 4 do SWZ:**

Zamówienie realizowane będzie maksymalnie przez 12 miesięcy, ewentualny wzrost cen materiałów lub kosztów zw. z realizacją zamówienia poniżej 10% w stosunku do cen materiałów lub kosztów pierwotnych w ocenie Zamawiającego nie powinien stanowić przesłanki do waloryzacji wynagrodzenia, dlatego Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę powyższego zapisu.

**Pytanie nr 5 do SWZ:**

*Czy Zamawiający może potwierdzić, iż umowa powierzenia, o której jest mowa w pkt 39 Projektowanych postanowień umownych, będzie zawierana na wzorze Wykonawcy?*

*Treść pkt 39 wskazuje na załącznik do Umowy – którym jest lub będzie umowa powierzenia przetwarzania danych osobowych. Z uwagi na fakt, iż SWZ nie zawiera wzoru tej umowy, Wykonawca chciałby uzyskać potwierdzenie, że może samodzielnie przedstawić wzór takiej umowy, standardowo przez niego wykorzystywany w ramach świadczonych usług.*

**Odpowiedz nr 5 do SWZ:** Wykonawca może przedstawić swój wzór umowy na powierzenie danych osobowych. Na tym etapie prowadzonego postępowania Zamawiający zakłada, iż tego rodzaju umowa zostanie zawarta na przedstawionym przez Wykonawcę wzorze, niemniej jednak Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian. Zamawiający będzie mógł podjąć ostateczną decyzję po zapoznaniu się ze wzorem dokumentu przedstawionego przez Wykonawcę, którego oferta zostanie uznana za najkorzystniejszą.

Niniejsze wyjaśnienia zostaną przekazane niezwłocznie wszystkim Wykonawcom, którzy do dnia udzielenia niniejszych wyjaśnień wyrazili zainteresowanie przedmiotowym postępowaniem. Udzielone wyjaśnienia zostaną dołączone do SWZ i będą stanowiły jej integralną część.

Zgodnie z art. 286 ust. 1 w związku z ust. 3 ustawy P.z.p. Zamawiający, zmienia zapisy SWZ w poniższy sposób:

**Zmiana nr 1 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 15 Załącznika nr 3 do SWZ – Projektowanych postanowień umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za szkody wyrządzone Zamawiającemu i jego pracownikom, osobom trzecim, spowodowane niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem usług będących przedmiotem niniejszej umowy, a także za powstałe w związku z wykonywaną przez niego usługą, jeśli związane byłyby bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem, z wyłączeniem zdarzeń występujących po stronie Zamawiającego lub ewentualnych Partnerów Wykonawcy”*

**Zmiana nr 2 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 17 Załącznika nr 3 do SWZ – Projektowanych postanowień umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Dla zapewnienia należytej realizacji niniejszej umowy Zamawiający zastrzega kary umowne z następujących tytułów:*

- a) Za zwłokę w rozpoczęciu realizacji przedmiotu zamówienia Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 100 zł, za każdy dzień zwłoki;*
- b) Za zwłokę w przekazaniu Zamawiającemu kart dla pracowników lub w aktywacji tych kart w stosunku do terminów określonych w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 50 zł za każdy dzień zwłoki,*

*– które zostaną naliczone po bezskutecznym upływie 7-dniowego terminu do naprawy stwierdzonych naruszeń, wyznaczonego na piśmie”*

**Zmiana nr 3 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 24.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Ustala się, że składający ofertę pozostaje nią związany przez okres **30 dni, tj. do dnia 14.12.2023 r.** Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert”*

**Zmiana nr 4 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 27.4 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Termin składania ofert upływa w dniu **15.11.2023 r., o godz. 10:00”***

**Zmiana nr 5 do SWZ** Zmianie ulega treść pkt 30.1 SWZ, który otrzymuje następujące brzmienie:

*„Otwarcie (odszyfrowanie) ofert nastąpi za pośrednictwem Platformy e-Zamówienia w dniu **15.11.2023 r., o godz. 10:30”***

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Dokonane modyfikacje (w zakresie wskazanym w Ogłoszeniu o zamówieniu) zostaną opublikowane na stronie internetowej [Zamawiającego](#) oraz na stronie prowadzonego postępowania na [Platformie e-Zamówienia](#) w formie Ogłoszenia o zmianie ogłoszenia, wszystkie modyfikacje zostaną również przekazane niezwłocznie wszystkim Wykonawcom, którzy do dnia udzielenia niniejszych wyjaśnień wyrazili zainteresowanie przedmiotowym postępowaniem.

Z upoważnienia p.o. Dyrektora  
Mazowieckiej Jednostki Wdrażania Programów Unijnych  
Michał Kosior  
Kierownik Wydziału Zamówień Publicznych  
/- podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/

Sprawę prowadzi:  
Beata Garbarczyk  
tel. 22 542 23 05  
email: b.garbarczyk@mazowia.eu