

INSTYTUT PAMIĘCI NARODOWEJ

**Komisja Ścigania Zbrodni
przeciwko Narodowi Polskiemu
Biuro Administracyjno-Gospodarcze**

Wszyscy uczestnicy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

Pismo z dnia: Znak: Nasz znak: Data:
BAG-V4-280-102(7)/19 Warszawa, dnia 10.12.2019.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Usługę transportu, konfekcjonowania, magazynowania i doręczania przesyłek z publikacjami IPN” (BAG-93/19).

Wyjaśnienia treści SIWZ

Instytut Pamięci Narodowej – Komisja Ścigania Zbrodni przeciwko Narodowi Polskiemu, działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) zawiadamia, że wpłynęły zapytania, dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, na które udzielono następujących odpowiedzi:

Pytanie 1:

W pkt. 3 OPZ Zamawiający określa termin pojedynczego zlecenia, które obejmuje:

- odbiór publikacji z magazynów wskazanych przez Zamawiającego
- magazynowanie materiałów
- konfekcjonowanie
- doręczenie przesyłek do adresatów na terenie RP oraz poza jej granicami

Obecna definicja zlecenia łączy w sobie 4 odrębne usługi: transport, konfekcjonowanie, magazynowanie oraz doręczenie przesyłki. Natomiast wskazany przez Zamawiającego w pkt 6 OPZ termin realizacji zlecenia określony jest na minimum 2 dni maksimum 5 dni (który jest jednocześnie kryterium wyboru oferty) jest terminem wskazującym na niewykonalność bowiem z procesu technologicznego wynika, że Zamawiający nie przekazuje Wykonawcy przesyłki do doręczenia ale wyłącznie elementy wchodzące w skład procesu do skonfekcjonowania, a następnie do nadania w obrocie pocztowym.

Wnoszukujemy o zmianę definicji terminu „pojedynczego zlecenia” w sposób następujący:

„pojedyncze zlecenie obejmować będzie : odbiór, magazynowanie, konfekcjonowanie do momentu nadania przesyłki do adresata”. Doręczenie do adresata nie wchodzi w całości zlecenia.

Pragniemy ponadto zwrócić uwagę, że termin doręczenia przesyłek w obrocie krajowym nie może być jednoznaczny z terminem doręczenia przesyłek zagranicznych zwłaszcza, że Zamawiający nie określa stref ani kontynentów. Dodatkowo Zamawiający wskazuje, że nadawanie przesyłek listowych ma być realizowane jako przesyłka nierejestrowana, gdzie w przypadku tej usługi nie ma możliwości śledzenia przesyłki, a co za tym idzie brak jest możliwości określenia terminu doręczenia.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 2:

W formularzu cenowym Zamawiający w pkt 23 wskazuje pozycję pn. dopłata za paczkę zagraniczną. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie wagi przesyłki przy czym paczki w obrocie zagranicznym przyjmowane są o masie do 20kg.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający wyjaśnia, że waga przesyłki w obrocie zagranicznym będzie wynosiła maksymalnie 20 kg.

Jednocześnie, Zamawiający wyjaśnia, że w Opisie przedmiotu zamówienia znajduje się omyłka pisarska, tj. „orientacyjna waga pojedynczej publikacji” – powinno być „orientacyjna waga pojedynczej przesyłki”.

Pytanie 3:

W pkt. 11 OPZ Zamawiający określa przypadek uszkodzenia przesyłek i poniesionych przez Wykonawcę z tego tytułu kosztów. Wykonawca prosi o modyfikację zapisów dotyczących rozpatrzenia powyższej sytuacji w trybie reklamacyjnym zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26.11.2013 w sprawie reklamacji usługi pocztowej.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 4:

W pkt. 12 OPZ Zamawiający określa tryb zgłaszania reklamacji w formie mail lub na piśmie. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu poprzez wskazanie w umowie trzech podstawowych kanałów zgłoszeń reklamacji:

- 1) aplikacja udostępniona przez Wykonawcę
- 2) e-formularz – aktywna formatka do wnoszenia reklamacji na stronie Wykonawcy
- 3) wersja papierowa, w tym na druku nakładu Wykonawcy

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że w przypadku braku możliwości po stronie Wykonawcy zastosowania formy mailowej celem zgłaszania reklamacji, Zamawiający dopuści możliwość zgłaszania reklamacji za pośrednictwem aplikacji udostępnianej bezpłatnie Zamawiającemu przez Wykonawcę albo za pomocą formularza dostępnego na stornie internetowej Wykonawcy. Zamawiający zaznacza przy tym, że inne niż poczta elektroniczna formy składania reklamacji będą mogły być uwzględnione po rozstrzygnięciu postępowania, na etapie podpisania umowy.

Pytanie 5:

W pkt 13 OPZ Zamawiający określa termin odpowiedzi na reklamację – 2 dni. Zgodnie z obowiązującymi przepisami, w oparciu o które działa Wykonawca termin rozpatrzenia reklamacji usługi pocztowej w obrocie krajowym wynosi 30 dni, a w przypadku paczek w obrocie zagranicznym - do 3 miesięcy od daty złożenia reklamacji).

Wykonawca wnioskuję o przedłużenie terminu zgodnego z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26.11.2013 w sprawie reklamacji usługi pocztowej w następujący sposób:

„Wykonawca rozpatruje reklamację niezwłocznie i udziela odpowiedzi na reklamację w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia otrzymania reklamacji – w przypadku usług krajowych oraz 90 dni w przypadku usług w obrocie zagranicznym”

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 6:

W pkt. 14 OPZ Zamawiający opisuje podjęcia działań w przypadku uznania przez Wykonawcę reklamacji. Wnioskujemy o zmianę zapisu w sposób następujący:

„W przypadku uznania reklamacji Zamawiającemu przysługuje stosowne odszkodowanie z tytułu niewykonania bądź nienależytego wykonania usługi.”

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 7:

W pkt. 11 OPZ Zamawiający określa przypadek uszkodzenia przesyłek i poniesionych przez Wykonawcę z tego tytułu kosztów. Wykonawca prosi o modyfikację zapisów dotyczących rozpatrzenia powyższej sytuacji w trybie reklamacyjnym zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26.11.2013 w sprawie reklamacji usługi pocztowej.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 8:

W pkt. 12 OPZ Zamawiający określa tryb reklamacyjny, termin rozpatrzenia oraz wysyłkę w przypadku uznania reklamacji na koszt Wykonawcy.

Wykonawca wnioskuje o przedłużenie terminu zgodnego z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26.11.2013 w sprawie reklamacji usługi pocztowej w następujący sposób:

„Wykonawca rozpatruje reklamację niezwłocznie i udziela odpowiedzi na reklamację w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia otrzymania reklamacji.”

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 9:

W ofercie Zamawiający jako usługę wskazuje odbiór na europaletach. Prosimy o doprecyzowanie z jakiej lokalizacji będą odbierane palety? Jaki jest przewidziany wolumen dzienny palet do odbioru? W jakich godzinach przewidywane są odbiory i doręczenia palet?

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że odbiór będzie następował z Magazyn WIPN, ul. Kłobucka 21 D, Warszawa, odbiór palet w godz. 8.00-15.00. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że charakter umowy nie pozwala na określenie dziennego wolumenu, są to wysyłki cykliczne:

Prenumerata – 1-2 palet miesięcznie

Wysyłka kwartalna do bibliotek – 3-6 palet kwartalnie

Pytanie 10:

Zamawiający w § 4 ust. 5 umowy określa termin płatności faktury VAT na 14 dni od dnia doręczenia faktur Zamawiającemu.

Wykonawca informuje, iż faktury wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzania faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację powołanych powyżej warunków określonych przez Zamawiającego w treści Umowy w § 4 ust. 5 w sposób następujący:

„Należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej wystawienia.”

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 11:

Zamawiający w treści Umowy w § 4 ust. 6 wskazuje, że za termin dokonania zapłaty, uważa się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 12:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur w postaci elektronicznej? Proponowany sposób otrzymywania dokumentu zdecydowanie ułatwi, usprawni oraz przyspieszy obieg dokumentów po stronie Zamawiającego? W przypadku odpowiedzi pozytywnej czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie stosownych w tym zakresie zapisów?

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na możliwość otrzymywania faktur w postaci elektronicznej na zasadach określonych w Ustawie 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 2018 r., poz. 2191). Jednocześnie, Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie 13:

W § 6 ust. 5 Umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy (brak zapisów o wcześniejszym wezwaniu Wykonawcy do zapłaty kar umownych). Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści § 6 ust. 5 sformułowania: „...po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej. Kary umowne będą wypłacane przez Wykonawcę na podstawie noty obciążeniowej”?

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 14:

W § 6 ust. 1 Umowy Zamawiający wskazuje, iż w razie odstąpienia Zamawiającego od umowy z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto kwoty określonej w § 4 ust. 1 umowy.

W opinii Wykonawcy zaproponowana przez Zamawiającego kara w wysokości 10% wynagrodzenia brutto kwoty określonej w § 4 ust. 1 umowy jest rażąco wysoka i niewspółmierna do ewentualnych poniesionych strat, ponad to Zamawiający nie wskazuje w zapisach wzoru umowy katalogu powodów z jakich umowa miała by być rozwiązana z winy wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o zmniejszenie zaproponowanej kary do wysokości 3% wynagrodzenia brutto kwoty określonej w § 4 ust. 1 umowy.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 15:

W § 6 ust. 2 Umowy Zamawiający wskazuje karę umowną w wysokości 50,00 zł brutto za każdy dzień opóźnienia licząc od terminu określonego w § 2 ust. 2. Wykonawca uważa wysokość kary za wygórowaną, w związku z powyższym prosimy o zmianę ww. wysokości kary na 20,00 brutto.

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie 16:

W § 6 wzoru umowy z uwagi na zakres zamówienia i czas na jego realizacji proponujemy dodać ust. 7 mówiący o możliwości wystąpienia siły wyższej. Proponujemy następującą treść:

„Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności, jeżeli nie wykonała swoich obowiązków albo wykonała je nienależycie wskutek okoliczności niezależnych od niej, tj. okoliczności, o których nie wiedziała i nie mogła ich przewidzieć lub którym nie mogła zapobiec, pomimo dołożenia najwyższej staranności, w szczególności z uwagi na zmianę przepisów, wydanie lub niewydanie stosownych decyzji przez organy administracji publicznej, klęski żywiołowe, wojny, zamieszki, blokady dróg, strajki, z wyjątkiem strajków pracowników Instytucji, których Wykonawca/Zamawiający mógł łatwo uniknąć.”

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Zastępca Dyrektora Biura
Administracyjno-Gospodarczego

Robert Kuźma

18