

4592

Wszyscy Wykonawcy

Nasz znak:
OILu-2800-3(3)/16

Data:
Lublin, dnia 22.06.2016r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych dla Instytutu Pamięci Narodowej – KŚZpNP Oddział w Lublinie (OILu-2800-3/16).

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIA, MODYFIKACJA SIWZ I ZMIANA TERMINU SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

Instytut Pamięci Narodowej – Komisja Ścigania Zbrodni przeciwko Narodowi Polskiemu Oddział w Lublinie, działając na podstawie art. 38 ust. 1, 2, 4 I 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t. jedn.: Dz. U. z 2015r., poz. 2164) zawiadamia, że wpłynęły zapytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które udzielono następujących odpowiedzi:

Pytanie 1:

Kryterium oceny ofert

Zamawiający w pkt. 14 SIWZ wskazuje kryterium wyboru ofert: cena brutto 90 % oraz termin udzielenia odpowiedzi na reklamację 10%.

Wykonawca wskazuje, iż ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Okazuje się, bowiem, że pomimo jasnego nakazu przepisu prawa, to samo państwo, które to prawo ustanowiło wspiera omijających przepisy. Innymi słowy samo państwo lekceważy ustanowione przez siebie prawo. Z pragmatycznego punktu widzenia skutki są nawet dalej idące. Praworządni przedsiębiorcy są stopniowo eliminowani z rynku zamówień publicznych. Tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego. Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji - budżet państwa. [...] Obecny stan wymaga pilnej i radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.

Stanowisko ustawodawcy, o którym mowa powyżej, jest wynikiem treści dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych 2014/24/UE, która nałożyła na Państwa Członkowskie obowiązek podejmowania działań, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego przestrzegali stosownych przepisów z zakresu prawa ochrony środowiska, prawa socjalnego i prawa pracy¹. Zatem w ustawie nowelizującej przyznano zamawiającemu tak uprawnienie do określenia w opisie przedmiotu zamówienia wymagań, dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi, jeżeli jest to uzasadnione przedmiotem lub charakterem tych czynności (art. 29 ust. 4 pkt 4 ustawy Pzp), jak i możliwość takiego kształtowania kryteriów oceny ofert, które uwzględniać będą m.in. aspekty społeczne.

Podkreślenia w tym aspekcie wymaga, bowiem to, że celem wprowadzenia kryteriów społecznych do kryteriów oceny ofert, zrealizowanym poprzez znowelizowane brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp było, zatem premiowanie tych wykonawców, którzy w swojej działalności respektują zasady praworządności i dbałości o dobro wspólne i wyrównywanie ich szans w przetargach, w których konfrontują się z wykonawcami obniżającymi koszty swojej działalności kosztem wartości istotnych z punktu widzenia interesu państwa. Co za tym idzie, społeczne kryterium oceny ofert w postaci zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, ma w takiej sytuacji niwelować dysproporcję związaną z możliwością wyceny usług, występującą pomiędzy podmiotami zatrudniającymi pracowników na podstawie umowy o pracę a tymi, którzy nakaz z art. 22§1 Kodeksu Pracy omijają². W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi³. Ponadto analiza niniejszego Postępowania pozwala na stwierdzenie, iż ustanowienie tego rodzaju kryterium jest zasadne z uwagi na przedmiot Postępowania i charakter czynności wchodzących w zakres niniejszego zamówienia, tj. ze względu na ochronę tajemnicy korespondencji. Zaznaczenia wymaga również fakt, iż wiele analogicznych postępowań na świadczenie usług pocztowych jest obecnie prowadzonych (po wejściu w życie ustawy nowelizującej) z zastosowaniem kryterium społecznego oceny ofert lub podkreśla się w nich wymóg zatrudniania osób wykonujących dane zamówienie na podstawie umów o pracę. Przykładowo są to postępowania prowadzone przez: (i) Sąd Apelacyjny w Krakowie reprezentowany przez Centrum Zakupów dla Sądownictwa Instytucja Gospodarki Budżetowej z siedzibą w Krakowie (nr postępowania:

¹ W pkt 98 preambule do dyrektywy 2014/24/UE uznaje się za niezbędne, aby kryteria udzielenia zamówienia lub co najmniej same warunki jego realizacji dotyczyły społecznych aspektów procesu produkcji lub miały społeczny związek z zamawianymi usługami bądź robotami budowlanymi.

² por. uzasadnienie do ustawy nowelizującej, gdzie wskazano, że najpełniejszą ochronę prac osób wykonujących pracę najemną zapewnia umowa o pracę. Dotyczy to tak aspektów dotyczących samego stosunku pracy (przede wszystkim wynagrodzenia co najmniej równego wynagrodzeniu minimalnemu za pracę), jak i zabezpieczenia w razie choroby, czy wypadku. **Wszystkie te funkcje gwarancyjne są kosztowne. Przedsiębiorcy zatrudniający na podstawie umowy o pracę ponoszą znacznie większe koszty od przedsiębiorców angażujących personel w inny sposób, nie wspominając o działaniach na granicy prawa (w tzw. szarej strefie).**

³ Wyrok KIO z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt KIO 2354/14.

ZP/01/2015), (ii) Komendę Główną Policji, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: 125/BLiI/15/TG), czy też (iii) Narodowy Bank Polski, z siedzibą w Warszawie (nr postępowania: DKRZ-WPO-RS-243-041-DA-15). Wskazać zatem należy, iż stanowisko Zamawiającego zajęte dotychczas w Postępowaniu, mówiące o tym, że przedmiot niniejszego zamówienia lub charakter wykonywanych w nim czynności nie wypełnia dyspozycji normy wyrażonej w art. 29 ust. 4 ustawy Pzp, jest odosobnione. Jednocześnie takie zachowanie Zamawiającego powoduje, iż de facto nie dąży on do popularyzacji umów o pracę oraz nie realizuje wszystkich funkcji zamówień publicznych, na które wskazuje Krajowa Izba Odwoławcza w powołanych poniżej wyrokach. Jak podkreślono na wstępie niniejszego pisma, na duże znaczenie kryterium społecznego oraz jego walory wskazuje również najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 15 czerwca 2015 r., sygn. akt KIO 1040/15 Izba stwierdziła, iż zamawiający mają prawo wprowadzania do kryteriów oceny ofert klauzul o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji. Co więcej pokreśliła, że zamówienia publiczne muszą realizować także społeczne obowiązki państwa, w tym obowiązki związane z zatrudnieniem i jego promocji. Ponadto wskazała, iż w żadnym stopniu kryterium społeczne nie narusza zasad uczciwej konkurencji – każdy z wykonawców ma dowolność, co do przyjętej przez siebie polityki zatrudnienia i strategii budowania przez siebie treści oferty, tj. czy zdecyduje się na zawiązywanie współpracy na podstawie umowy o pracę, co rodzić będzie większe koszty czy też zdecyduje się na cywilnoprawne formy współpracy, umożliwiające obniżenie kosztów i zaoferowanie niższej ceny. W uzasadnieniu ww. orzeczenia Izba wyraźnie stwierdziła, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę jest dopuszczalny zgodnie z art. 29 ust. 4 ustawy Pzp w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego na usługi pocztowe z uwagi na charakter tych zamówień. „W ocenie Izby fakt spełnienia tych przesłanek jest oczywisty. **Świadczenie usług pocztowych niewątpliwie wymaga takiej organizacji, gdzie określone jest miejsce, czas realizacji zadań, a w dodatku po stronie wykonawcy musi istnieć atrybut w postaci możliwości sprawowania kierownictwa nad zaangażowanym personelem.** Brak któregośkolwiek z tych elementów nie pozwalałoby na należyte wykonanie zamówienia na rzecz Zamawiającego”. Izba dodatkowo zwróciła uwagę na palący problem „eliminacji z rynku zamówień publicznych” praworządnych przedsiębiorców oraz na fakt, że „**tolerowanie nieformalnego zatrudnienia na rynku zamówień publicznych niesie za sobą osłabienie pewności obrotu gospodarczego**”. „Koszty tego procesu ponoszą nie tylko pracodawcy, ale także ich pracownicy, system zabezpieczenia społecznego, system opieki zdrowotnej i w konsekwencji budżet państwa”. Mając powyższe na uwadze Izba zaapelowała: „Obecny stan wymaga pilnej radykalnej poprawy. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników. Stąd, w przypadku gdy charakter zamówienia publicznego to uzasadnia, potrzebne jest wyraźne upoważnienie zamawiających do stawiania warunku angażowania personelu na podstawie umowy o pracę (...) **Zamówienia publiczne muszą być postrzegane także jako instrument realizacji społecznych obowiązków państwa, w tym obowiązku ochrony stosunku pracy i jego promocji (...)**” Można oczekiwać, że Zamawiający, który jest instytucją powołaną do ochrony stosunku pracy nie pozostawi tego apelu bez odpowiedzi.

Podobnie, KIO w wyroku z dnia 4 grudnia 2014 r., sygn. akt 2354/14, uznała – w odniesieniu do zbliżonego przedmiotu zamówienia (tj. postępowania na świadczenie usług pocztowych i usług personalizowania, wydruku, konfekcjonowania, kopertowania i doręczania korespondencji) za dopuszczalny wymóg, aby osoby realizujące usługę w zakresie personalizowania, wydruku, konfekcjonowania i kopertowania były zatrudnione na podstawie umowy o pracę. Krajowa Izba Odwoławcza ww. orzeczeniu podkreśliła, że „regulacja w oparciu, o którą Zamawiający wprowadził do SIWZ wskazany wymóg zatrudniania pracowników ma charakter klauzuli społecznej dopuszczonej do polskiej ustawy Pzp przez ustawodawcę krajowego, a także wskazywanej jako jak najbardziej pożądaną także przez ustawodawcę europejskiego. Stosowanie w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego tej klauzuli potwierdza też działania polskiego ustawodawcy nakierowane na ochronę stosunku pracy.”

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuje o zastosowanie kryterium społecznego, w ramach którego Zamawiający będzie premiował wykonawców zatrudniających pracowników, którzy będą brali udział w realizacji przedmiotowego zamówienia, na podstawie umowy o pracę. Stosowanie w zamówieniach publicznych kryterium społecznego promującego wykonawców, którzy zatrudniają pracowników na umowy o pracę, jest w pełni uzasadnione - co zostało potwierdzone niejednokrotnie w najnowszym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej. Wiele instytucji, takich jak, np. Państwowa Inspekcja Pracy, Centrum Zakupów dla Sądownictwa, Komenda Główna Policji, Urządzenie Dozoru Technicznego prowadziło analogiczne postępowania na świadczenie usług pocztowych z zastosowaniem kryterium społecznego.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o zmianę treści SIWZ poprzez wskazanie, kryterium społecznego według poniższej formuły:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę – 30% (przy jednoczesnym kryterium „ceny” 70%)

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.05.2016 r.

Zx

$Z = \frac{\quad}{Z \max} \times 30 \text{ punktów}$

Z max

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.05.2016 r.

2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.05.2016 r. wynikająca z oferty badanej;
3. Z_{max} = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych w działalności operacyjnej wykonawcy na umowę o pracę, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na 31.05.2016 r. wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.
4. Przez działalność operacyjną Zamawiający rozumie działalność Wykonawcy związaną z realizacją usług objętych niniejszym postępowaniem w zakresie: dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, z uwzględnieniem osób zatrudnionych u wykonawcy i jego podwykonawców.

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

Jednocześnie zwracamy uwagę, że zgodnie z zaleceniami Szefa Kancelarii Premiera Rady Ministrów wspieranej przez Ministerstwo Pracy i Polityki Społecznej, skierowanymi do dyrektorów generalnych urzędów, zwraca się uwagę na to, by w tych jednostkach zamówienia publiczne służyły stabilności zatrudnienia Polaków poprzez stosowanie klauzuli społecznej. Klauzule społeczne są rozwiązaniem, pozwalającym skończyć z dualizmem rynku pracy, a konkurencyjność nie może się opierać na niestabilności zatrudnienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany treści SIWZ w proponowanym zakresie.

Pytanie 2:

W załączniku nr 1 do SIWZ w Tabeli formularza ofertowego Zamawiający określa rodzaje przesyłek tj:

„paczki najszybszej kategorii krajowe Gabaryt B”

- usługa: Wartość 4 szt.

Informujemy, iż opłata za określoną wartość przesyłki jest ściśle zależna od określenia dokładnej kwoty wartości. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o podanie uśrednionej kwoty zadeklarowanej wartości celem dokonania wyceny w formularzu ofertowym.

Odpowiedź:

Zamawiający określa uśrednioną kwotę zadeklarowanej wartości na 50 złotych.

Pytanie nr 3:

Opis Przedmiotu Zamówienia - załącznik nr 6 do SIWZ

Strona 28 pkt 2) Zamawiający określa godziny dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze w godz. 8:00 - 12:00.

Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie powyższego zapisu poprzez dookreślenie, że każdy dzień roboczy, to dni od poniedziałku do piątku.

Z uwagi na godziny pracy placówek oddawczych oraz godziny pracy doręczycieli Wykonawcy wnosimy o zmianę przedziału godzinowego dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego. Proponujemy zapis: „*dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze w godz. 9:00 - 13:00*”.

Odpowiedź:

Zamawiający doprecyzowuje: dni robocze to dni od poniedziałku do piątku.

Zamawiający informuje, że przywołany w pytaniu zapis dostarczania przesyłek w godz. od 8:00 - 12:00 ma inne brzmienie aniżeli zapis w SIWZ. Zamawiający postawił wymóg dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego w dni robocze do godz. 12:00.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę godzin dostarczania korespondencji.

Pytanie nr 4:

Wzór umowy - Załącznik nr 7 do SIWZ - Kary umowne

- 1) W § 9 ust 1 pkt 1) proponujemy zmniejszenie wysokości kary umownej z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego lub Wykonawcę od umowy. Proponujemy karę w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust.1
- 2) Ust 1 pkt 4 tego samego paragrafu proponujemy wykreślenie tego punktu.
- 3) Proponujemy dodanie pkt w zakresie kar umownych:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego lub Wykonawcę od umowy z przyczyn, za które Zamawiający ponosi odpowiedzialność w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 6 ust.1”

4) Proponujemy dodanie zapisu w zakresie odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania w przypadku zdarzenia siły wyższej:

- a) *Strony mogą zwolnić się od odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w razie gdy to niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem zdarzenia siły wyższej.*
- b) *Przez pojęcie sił wyższej strony rozumieć będą zdarzenie, którego nie można było przewidzieć przy zachowaniu wymaganej staranności w stosunkach kupieckich.*
- c) *Zdarzeniami siły wyższej, w myśl niniejszej umowy, są w szczególności strajk, blokady*

dróg lub innych powszechnie używanych miejsc wjazdowych i wyjazdowych, wypadek samochodowy, powódź, huragan i inne zdarzenia elementarnych sił przyrody, których strony nie mogą przewyciężyć, nie przewidziały i nie mogły przewidzieć, a nadto które są zewnętrzne w stosunku do ich samych i ich działalności.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisów w Załączniku nr 7 do SIWZ.

Pytanie 5

Ponadto zwracam się z pytaniem: czy Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek poleconych wymagających zastosowania przepisów Kodeksu Postępowania Administracyjnego (art. 57 §. 5 pkt. 2) i Kodeksu Postępowania Cywilnego (art. 165 § 2)?

Jeśli tak to wnosimy o wyodrębnienie tych ilości w „ Tabeli formularza ofertowego” w osobnej rubryce.

Odpowiedź: Zamawiający nie przewiduje nadawanie przesyłek ujętych w pytaniu.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że dokonał modyfikacji SIWZ w zakresie zmiany terminu składania i otwarcia ofert.

Rozdział 12 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„12. MIEJSCE ORAZ TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT (art. 36 ust. 1 pkt 11 Pzp).

12.1. Miejsce oraz termin składania ofert.

12.1.1. Ofertę należy złożyć w siedzibie Zamawiającego w Lublinie, ul. Szewska 2, 20 – 086 Lublin, **pok. 208** (sekretariat) do dnia **28 czerwca 2016 r., do godz. 10:00.**

12.1.2. Podany termin składania ofert jest datą faktycznego wpływu ofert do Zamawiającego. Do ofert przesłanych do Zamawiającego liczy się data i godzina dostarczenia do pok. 208 (sekretariat).

12.1.3. Oferty złożone po terminie zostaną niezwłocznie zwrócone Wykonawcom (art. 84 ust. 2 Pzp).

12.2. Miejsce i termin otwarcia ofert.

12.2.1. Publiczne otwarcie ofert odbędzie się w dniu **28 czerwca 2016 r., o godz. 10:30**, w siedzibie Zamawiającego w Lublinie, pok. nr 209.

12.2.2. Otwarcie ofert jest jawne. Z uwagi na ograniczony wstęp do budynku, osoby które zechcą uczestniczyć w sesji otwarcia ofert, zobowiązane będą okazać dowód tożsamości w celu wystawienia stosownych przepustek – jest to warunek konieczny udziału w sesji otwarcia ofert. Osoby zainteresowane powinny oczekiwać na przedstawiciela Zamawiającego na parterze budynku, w strefie ogólnodostępnej.”

Dyrektor Oddziału
Instytutu Pamięi Narodowej
w Lublinie

Jacek Welter