



AGENCJA
MIENIA WOJSKOWEGO
Biuro Prezesa
ul. Nowowiejska 26A, 00-911 Warszawa

WARSZAWA, 2019-05-17

Znak pisma: **BP-DZP.7729.3.2019/2**
2019-0195383



**STRONA INTERNETOWA
ZAMAWIAJĄCEGO
WWW.AMW.COM.PL**

I DO WYKONAWCÓW WG ROZDZIELNIKA

dot. postępowania prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986, z późn. zm.), zwanej dalej ustawą, o wartości szacunkowej poniżej 750 000 euro pn. „Świadczenie usług pocztowych dla Biura Prezesa Agencji Mienia Wojskowego w Warszawie” (nr sprawy: DZP-BP.7729.171.2019)

Odpowiedzi na pytania Wykonawców oraz zmiana treści Ogłoszenia

Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu prowadzonym na podstawie art. 138o ustawy wpłynęły do Zamawiającego nw. pytania od Wykonawcy.

W związku z powyższym Zamawiający udziela następujących wyjaśnień dotyczących Ogłoszenia, które stanowią jego integralną część.

Pytanie nr 1 (pisownia oryginalna):

W OPZ pkt 10 oraz w IPU § 1 pkt 3 Zamawiający wymaga aby Wykonawca doręczał do siedziby Zamawiającego adresowane do niego przesyłki, każdego dnia roboczego (od poniedziałku do piątku) w godzinach 8:00-10:00.

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu:

OPZ pkt 10 oraz w IPU § 1 pkt 3 : „Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego adresowane do niego przesyłki - każdego dnia roboczego (od poniedziałku do piątku) w godzinach urzędowania siedziby Zamawiającego”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów.

Pytanie nr 2 (pisownia oryginalna):

W IPU § 3 pkt 5 oraz pkt 7 ppkt 1) Zamawiający wymaga wykazu osób wykonujących czynności, zatrudnionych, na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę;

Przekazywanie Zamawiającemu ww. informacji wymaganych jest równoznaczne z udostępnianiem danych osobowych, które nie są Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez Wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie Umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę. Dla Zamawiającego nie powinno być istotne, kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia, którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, i nazwisk, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu. Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt. 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

W związku z tym Wykonawca informuję, że w trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, uwzględniającym czas niezbędny do przygotowania żądanych dokumentów, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu:

1) oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę wykonujących wskazane czynności. Oświadczenie to będzie zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze

wskazaniem liczby tych osób oraz procentowego poziomu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę w stosunku do ogółu zatrudnienia Wykonawcy oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy

Zmiana w zakresie uprawnień Zamawiającego, urealni możliwość złożenia oferty w niniejszym postępowaniu.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapisy w § 3 pkt 5 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), które otrzymują brzmienie:

„Wykonawca przedłoży Zamawiającemu oświadczenie dotyczące osób wykonujących czynności, określone w ust. 4, zatrudnionych, na podstawie umowy o pracę, zarówno przez Wykonawcę jak i podwykonawców. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub podwykonawcy. Oświadczenie zostanie złożone do 5 dni roboczych od dnia podpisania umowy. W przypadku wystąpienia zmian dot. zatrudnienia osób wykonujących czynności wskazane przez Zamawiającego, Wykonawca ma obowiązek przed podjęciem czynności związanych z realizacją przedmiotowej umowy złożyć nowe aktualne oświadczenie.”

Zamawiający modyfikuje zapisy w § 3 pkt 7 ppkt 1 i 2 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), które otrzymują brzmienie:

- 1) *oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawców o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub podwykonawcy;*
- 2) *zaświadczenia właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawców składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy – w przypadku gdy wykaz dokumentów zawiera dane osobowe, wykonawca może przekazać dokumenty po zanonimizowaniu danych.*

Pytanie nr 3 (pisownia oryginalna):

W IPU § 5 pkt 4 Zamawiający wskazuje: „Rozliczenie za wykonaną usługę następować będzie na podstawie cen jednostkowych brutto, podanych przez Wykonawcę w zestawieniu w Formularzu oferty (załącznik nr 2 do umowy).

W Formularzu oferty nie są wskazane do wyceny pozycje dotyczące zwrotu przesyłek, Wykonawca nie ma więc możliwości prawidłowej kalkulacji ceny. Wykonawca wnosi o dodanie w Formularzu Oferty pozycji dotyczących zwrotu przesyłek, alternatywnie o dodanie zapisu:

„W przypadku nadanych i zwróconych przesyłek nieujętych w zestawieniu w Formularzu oferty (załącznik nr 2 do umowy) podstawą rozliczenia będzie aktualny cennik Wykonawcy.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający dodaje pkt 5 w § 5 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„W przypadku nadanych i zwróconych przesyłek nieujętych w zestawieniu w Formularzu oferty (załącznik nr 2 do umowy) podstawą rozliczenia będzie aktualny cennik Wykonawcy (załącznik nr 3 do umowy).”

Pytanie nr 4 (pisownia oryginalna):

W IPU § 7 pkt 2 Zamawiający wskazuje:

„Po zakończeniu miesiąca Wykonawca sporządzi zestawienie, określające ilość faktycznie nadanych/zwróconych przesyłek oraz sumę wszystkich należnych opłat. Zaakceptowane przez Zamawiającego zestawienie będzie podstawą do wystawienia faktury VAT.”

Biorąc pod uwagę proces technologiczny Wykonawca wnosi o modyfikację:

„Po zakończeniu miesiąca Wykonawca sporządzi zestawienie, określające ilość faktycznie nadanych/zwróconych przesyłek oraz sumę wszystkich należnych opłat, które przekaże Zamawiającemu wraz z fakturą VAT.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 7 pkt 2 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„Po zakończeniu miesiąca Wykonawca sporządzi zestawienie, określające ilość faktycznie nadanych/zwróconych przesyłek oraz sumę wszystkich należnych opłat, które przekaze Zamawiającemu wraz z fakturą VAT.”

Pytanie nr 5 (pisownia oryginalna):

W IPU § 8 pkt. 1 Zamawiający wskazuje: „Wynagrodzenie płatne będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze VAT w terminie 14 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury VAT”

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. Faktura korygująca/nota księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji. W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury, a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

W związku z tym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu:

IPU § 8 pkt. 1: „Wynagrodzenie płatne będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze VAT w terminie 14 dni od daty jej wystawienia”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 8 pkt 1 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„Wynagrodzenie płatne będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze VAT w terminie 14 dni od daty jej otrzymania.”

Pytanie nr 6 (pisownia oryginalna):

W IPU § 8 pkt 6 Zamawiający wskazuje: „Za datę uregulowania płatności przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

Wykonawca zwraca uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z

orzecnictwem 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.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu:

W IPU § 8 pkt 6: „Za datę uregulowania płatności przyjmuje się datę uznania rachunku Wykonawcy.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 8 pkt 6 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„Za datę uregulowania płatności przyjmuje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Pytanie nr 7 (pisownia oryginalna):

W IPU § 11 pkt 2 c Zamawiający wskazuje, iż może on odstąpić od umowy w przypadku gdy: „pomimo trzykrotnej reklamacji lub trzykrotnego zgłoszenia przez Zamawiającego na piśmie uwag dotyczących sposobu realizacji Umowy przez Wykonawcę nie nastąpi ze strony Wykonawcy poprawa jakości świadczonych usług i umowa nie będzie wykonywana przez Wykonawcę z należytą starannością.” Jest to obciążone karą umowną zgodnie z IPU § 12 pkt 1 w wysokości 10% maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1.

Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Wskazane powody wypowiedzenia umowy mogą narazić Wykonawcę na zapłatę wysokich kar umownych.

Wykonawca wnosi o usunięcie ppkt c z IPU § 11 pkt 2, alternatywnie o usunięciu zapisu: „pomimo trzykrotnej reklamacji” lub o modyfikację:

c) Wykonawca nie będzie świadczył usług zgodnie obowiązującymi przepisami Ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe i umowa nie będzie wykonywana przez Wykonawcę z należytą starannością.

oraz o złagodzenie zapisu IPU § 12 pkt 1: „W przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 5 % maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1.

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 11 pkt 2 lit. c Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„pomimo trzykrotnego zgłoszenia przez Zamawiającego na piśmie uwag dotyczących sposobu realizacji Umowy przez Wykonawcę nie nastąpi ze strony Wykonawcy poprawa jakości świadczonych usług i umowa nie będzie wykonywana przez Wykonawcę z należytą starannością.”

Zamawiający modyfikuje zapis w § 12 pkt 1 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„W przypadku rozwiązania umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 5 % maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1.”

Pytanie nr 8 (pisownia oryginalna):

W IPU § 12 pkt 2 ppkt 2 Zamawiający wskazuje wysokość kary umownej w przypadku braku odbioru przesyłek.

Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględni w treści ogłoszenia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powódzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane

skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek. Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia?

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu, alternatywnie o jego modyfikację:

W IPU § 12 pkt. 2 ppkt 2 : „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 12 pkt 2 ppkt 2 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w dniu i czasie, o którym mowa w § 3 ust. 1 umowy, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 zł za każdą godzinę opóźnienia w odbiorze przesyłek pocztowych;”

Pytanie nr 9 (pisownia oryginalna):

W IPU § 12 pkt 3 Zamawiający wskazuje, iż jest on uprawniony do potrącania kary umownej za każdy udokumentowany przypadek z wynagrodzenia Wykonawcy.

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie zapisu:

W IPU § 12 pkt 3: „Zamawiający jest uprawniony do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.”

Odpowiedź na pytanie:

Zamawiający modyfikuje zapis w § 12 pkt 3 Istotnych Postanowień Umowy (załącznik nr 6 do Ogłoszenia), który otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający jest uprawniony do potrącenia z wynagrodzenia Wykonawcy kary umownej za każdy udokumentowany przypadek, po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.”

Mając na uwadze powyższe wyjaśnienia Zamawiający zmienia treść Ogłoszenia dokonując zmian w zał. Nr 6 do Ogłoszenia – Istotne Postanowienia Umowy. Zamawiający zamieszcza na swojej stronie internetowej nowy obowiązujący dokument pod nazwą:

Nowy obowiązujący zał. Nr 6 do Ogłoszenia – Istotne Postanowienia Umowy.

Wykonawcy przy sporządzaniu oferty są zobowiązani do wzięcia pod uwagę w/w odpowiedzi oraz nowego obowiązującego załącznika.

Mając na uwadze powyższe wyjaśnienia i zmiany treści ogłoszenia, Zamawiający informuje, że przedłuża termin składania ofert określony w ogłoszeniu, do dnia **23.05.2019 r. do godz. 09:30.**

Otwarcie ofert odbędzie się w dniu **23.05.2019 r. o godz. 10:00** w siedzibie Zamawiającego, ul. Nowowiejska 26A, 00-911 Warszawa, sala przetargowa.