OKRĘGOWA KOMISJA EGZAMINACYJNA W WARSZAWIE
01-233 WARSZAWA Józefa Bema 87
tel. (22) 457-03-35
http://www.oke.waw.pl e-mail info@oke.waw.pl

Warszawa, dnia 24.02.2025 r.

Znak sprawy: **WOA.260.1.2025.MP**

Dotyczy: **wyjaśnienia treści SWZ**

Zamawiający otrzymał w dniu 21.02.2025 r. prośbę o wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia *„Usługa konwojowa odbioru, przewozu i dostarczenia materiałów egzaminacyjnych ze szkół ponadpodstawowych na terenie Warszawy i woj. mazowieckiego."*

W związku z powyższym wyjaśniam, co następuje:

Pytanie 1
„Rozdział XVI SWZ
Zamawiający ustalił wysokość zabezpieczenia na kwotę stanowiącą 5% ceny całkowitej podanej w ofercie. Cel wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy nie budzi wątpliwości – jest nim pokrywanie roszczeń z tytułu braku należytej realizacji zobowiązań przez Wykonawcę. Jednocześnie jednak nie powinien to być środek skutkujący zbyt nadmiernymi obciążeniami dla Wykonawcy lub będący wręcz barierą uniemożliwiającą złożenie oferty. Tym bardziej w przypadku, gdy umowa przewiduje jeszcze inne mechanizmy zabezpieczenia należytego wykonania przedmiotu umowy przez Wykonawcę – w tym w zakresie kar. W niniejszym postępowaniu, zgodnie z postanowieniami projektu umowy, poza ww. zabezpieczeniem należytego wykonania umowy, zostały przewidziane inne instrumenty związane ze zobowiązaniem do zapłaty kar umownych. Dodatkowo, biorąc pod uwagę skalę przedmiotu zamówienia i potencjalne szacunki Wykonawcy, należy się spodziewać, że przyjęty przez Zamawiającego próg 5% przełoży się na znaczną wysokość ww. zabezpieczenia. W połączeniu z okolicznością, że Wykonawca jest zobowiązany utrzymywać zabezpieczenie należytego wykonania umowy przez cały okres jej trwania, przekłada się to na koszty, jakie musi ponieść Wykonawca - tj. wskazany w SWZ poziom zabezpieczenia determinuje konieczność poniesienia kosztów pozyskania zabezpieczenia i jego utrzymywania przez cały okres umowy. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o obniżenie zabezpieczenia należytego wykonania umowy do poziomu 2% ceny ofertowej brutto. W ocenie Wykonawcy, ww. zmiany nie wpłyną w sposób negatywny na stopień zabezpieczenia potencjalnych roszczeń, jakie mogą powstać w związku z realizacją przedmiotowego zamówienia."

Odpowiedź:
Na podstawie art. 452 ust. 2 ustawy Pzp Zamawiający ma prawo ustalić zabezpieczenie należycie wykonanej umowy maksymalnie na kwotę stanowiącą 5% całego zamówienia i z takiego prawa Zamawiający skorzystał.

Pytanie 2
„§ 7 ust. 3 Umowy zawiera zapis:
„Wykonawca zobowiązuje się, że w terminach wykonywania usługi o której mowa w §1 umowy wyznaczeni przez Wykonawcę pracownicy biorący udział w realizacji zamówienia będą wyłącznie realizować czynności wynikające z niniejszej umowy i nie będą w tym czasie wykonywać usług i innych czynności na rzecz innych klientów lub firmy".
Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu."

OKRĘGOWA KOMISJA EGZAMINACYJNA W WARSZAWIE
01-233 WARSZAWA Józefa Bema 87
tel. (22) 457-03-35
http://www.oke.waw.pl e-mail info@oke.waw.pl

Odpowiedź:
Zapis § 7 ust. 3 projektowanych zaplsow umowy stanowi: „Wykonawca zobowiązuje się, że w terminach wykonywania usługi o której mowa w §1 umowy wyznaczeni przez Wykonawcę pracownicy biorący udział w realizacji zamówienia będą wyłącznie realizować czynności wynikające z niniejszej umowy i nie będą w tym czasie wykonywać usług i innych czynności na rzecz innych klientów lub firmy. Przesyłane dokumenty w większości podlegające ochronie przed nieuprawnionym ujawnieniem są bezpośrednio związane z systemem egzaminowania. Zagubienie, uszkodzenie czy zniszczenie paczki zawierającej arkusze egzaminacyjne powoduje konsekwencje nie tylko prawne/ekonomiczne, ale również społeczne. Zamawiający, mając na uwadze przedmiot zamówienia, nie dopuszcza wykreślenia zapisu § 7 ust. 3 projektowane zapisy umowy.

Pytanie 3
„9 ust. 1 Umowy zawiera zapis:
„Zapłata wynagrodzenia nastąpi każdorazowo przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy o nr... ..... w terminie do 14 dni kalendarzowych od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT"
Wykonawca zwraca uwagę na fakt, iż 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. Ponadto Wykonawca informuje, iż faktury VAT 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 sporządzenia faktury. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach dlatego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu i przyjęcie jego następującego brzmienia:
„Zapłata wynagrodzenia nastąpi każdorazowo przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy o nr... ..... w terminie do 21 dni kalendarzowych od dnia wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT"
W przypadku braku zgody Zamawiającego na zastosowanie proponowanej przez Wykonawcę modyfikacji Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający pod pojęciem faktury prawidłowo wystawionej rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami w art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług."

Odpowiedź:
Faktura wystawiona zgodnie z zapisami art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług jest dla Zamawiającego prawidłowo wystawioną fakturą.

Pytanie 4
„§ 9 ust. 3 Umowy
Zamawiający w § 9 ust. 3 umowy wskazuje, że za dzień zapłaty strony uznają datę obciążenia konta bankowego Zamawiającego. Wykonawca pragnie 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. Ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, wnioskujemy o modyfikację określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację zapisu zgodnie z poniższym:
3. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy"

Odpowiedź:
Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu § 9 ust. 3 - projektowane zapisy umowy „Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania środków na rachunku bankowym Wykonawcy."

Pytanie 5
„§ 9 ust. 4 Umowy zawiera zapis:
„W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT niezgodnej z umową lub obowiązującymi przepisami, Zamawiający ma prawo do wstrzymania płatności do czasu wyjaśnienia oraz otrzymania faktury korygującej, bez obowiązku płacenia odsetek z tytułu niedotrzymania terminu zapłaty".
Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu."

Odpowiedź:
Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisu § 9 ust. 4 - projektowane zapisy umowy.

Pytanie 6
„§ 10 ust. 1 Umowy
Zamawiający przewiduje kary umowne, które są nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych. W związku z tym, że kary umowne mają spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie przychodową, wnioskujemy o modyfikację zapisu zgodnie z poniższym:

1. *W przypadku niewywiązania się Wykonawcy z realizacji zamówienia poprzez nieodebranie materiałów egzaminacyjnych, w terminach o których mowa w załączniku Nr 2 do umowy, z powyżej 2,5% ustalonych na jeden dzień przewozowy szkół, pobierana będzie kara umowna w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 1 umowy."*

Odpowiedź:
Zamawiający ustalając wartości kar umownych miał na uwadze rodzaj przesyłanych dokumentów tj. dokumenty które w większości podlega ochronie przed nieuprawnionym ujawnieniem są bezpośrednio związane z systemem egzaminowania. Zagubienie, uszkodzenie czy zniszczenie paczki zawierającej arkusze egzaminacyjne powoduje konsekwencje nie tylko prawne/ekonomiczne, ale również społeczne. W związku z powyższym Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisów§ 10 ust. 1- projektowanych zapisów umowy.

Pytanie 7
„§ 10 ust. 2 Umowy
Wykonawca wnioskuje o obniżenie kary umownej, o której mowa w § 10 ust. 2 Umowy, zgodnie z poniższą propozycją:

2. *W przypadku niewywiązania się Wykonawcy z realizacji zamówienia poprzez niedostarczenie materiałów egzaminacyjnych w dniach …….. do godz. 22.30 oraz w dniu …….. do godz. 22.00, pobierana będzie kara umowna w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 1 umowy za przekroczenie terminu – określonej godziny – dostarczenia materiałów egzaminacyjnych przez każdy ze środków transportu."*

Odpowiedź:
Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany§ 10 ust. 2 - projektowane zapisy umowy.

Pytanie 8
„§ 10 ust. 3 Umowy
Wykonawca wnioskuje o obniżenie kary umownej, o której mowa w § 10 ust. 3 Umowy, zgodnie z poniższą propozycją:

3. *Łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10 % wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 1 umowy."*

Odpowiedź:
Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany§ 10 ust. 3 - projektowane zapisy umowy.

Pytanie 9
„§ 10 ust. 7-9 Umowy zawierają zapis:
7. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącania kar umownych z faktur Wykonawcy z tytułu zapłaty wynagrodzenia, na co Wykonawca wyraża zgodę i do czego upoważnia Zamawiającego.
8. W przypadku braku możliwości potrącenia kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy ,kary umowne będą płatne w terminie 14 dni kalendarzowych od daty otrzymania przez Wykonawcę noty obciążeniowej, zawierającej wezwanie do zapłaty.
9. W przypadku, gdy Zamawiający nie dokona potrącenia zgodnie z ust.6 lub Wykonawca nie zapłaci kary umownej w terminie 7 dni od upływu terminu wskazanego w wezwaniu do zapłaty o którym mowa w ust. 8, należności z kar umownych pokryte zostaną z zabezpieczenia należytego wykonania umowy.
Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że kary umowne płatne są po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej."

Odpowiedź:
Ze względu na specyfikacje zamówienia, Zamawiający nie przewiduje zmian w § 10 ust. 7-9.

Pytanie 10
Wykonawca zauważa, iż reklamacje mogą być wnoszone w następujący sposób:
1) za pośrednictwem udostępnionej aplikacji elektronicznej Wykonawcy;
2)poprzez e-formularz – aktywna formatka na stronie Wykonawcy;
3) w wersji papierowej, na druku nakładu Wykonawcy, w placówkach Wykonawcy.
Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy Zamawiający zaakceptuje wskazane wyżej kanały zgłoszeń reklamacji.

Odpowiedź:
Zamawiający dopuszcza przyjęcie kanału zgłoszeń reklamacji w wersji papierowej, w tym na druku nadkładu Wykonawcy.

Pytanie 11
„Z uwagi na niejednoznaczne zapisy SWZ, powyższe pytania oraz wnioski o modyfikację SWZ skierowane przez Wykonawcę do Zamawiającego, Wykonawcy wnosi o pilne udzielenie odpowiedzi oraz przesunięcie terminu składania ofert do 04 marca 2025r."

Odpowiedź:
Z uwagi na złożony wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, Zamawiający zmienia termin składania ofert na 27.02.2025 r. godz. 12.00.

DYREKTOR
Okręgowej Komisji Egzaminacyjnej
w Warszawie
Krzysztof Łodziński