

Zamawiający:
Gmina Brzeg-Burmistrz Brzegu

OR.IV.271.1.9.2022

WSZYSCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

ODPOWIEDZI NA PYTANIA DOTYCZĄCE WYJAŚNIEN TREŚCI SWZ

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp pn. **„Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Miasta w Brzegu obejmujących usługi powszechne oraz realizację przekazów pocztowych w 2023 roku”- 2 części.**

Działając na podstawie **art. 284 ust. 2 i ust. 6** ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) Zamawiający informuje, że w dniu 21-11-2022 r. Wykonawca zwrócił się z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający- Burmistrz Brzegu- udziela następujących wyjaśnień i odpowiedzi:

Pytanie nr 1:

I. SWZ pkt. 3.3. Zamawiający określa, że:

„3.3. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych zgodnie z ustawą z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe, w obrocie krajowym i zagranicznym przez Wykonawcę – Operatora pocztowego – w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz zwrotu przesyłek nie doręczonych na rzecz Gminy Brzeg – Urząd Miasta, ul. Robotnicza 12, 49 -300 Brzeg, a także zwrotu świadczeń pieniężnych dla beneficjentów, polegających na doręczaniu, wypłacie adresatom na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej określonych kwot pieniężnych.”

Pytanie 1:

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako: świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym. Ponadto Zamawiający zdefiniował, że usługi

pocztowe winne być realizowane na podstawie powszechnie obowiązujących aktów prawnych, tj. Ustawy Prawo pocztowe.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, czy poprzez usługę pocztową Zamawiający rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy, zdefiniowaną ustawowo w następujący sposób: Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe: realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych ?

Jeżeli, jak wskazał Zamawiający, przedmiotem zamówienia są usługi pocztowe określone w Ustawie, a ich świadczenie powinno być realizowane na podstawie przepisów Ustawy, czy Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:

- a) umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,
- b) umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi?

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, nadawcą jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej. Przekładając to na przedmiotowe zamówienie Wykonawca wnosi o potwierdzenie, czy w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty, nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. Gmina Brzeg, który wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych?

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający potwierdza, iż nadawcą przesyłek będzie Gmina Brzeg, która w wyniku rozstrzygnięcia postępowania wybierze najkorzystniejszą ofertę wykonawcy, który spełni wszelkie wymagania i warunki określone w dokumentach zamówienia.

Pytanie nr 2:

II. SWZ pkt. 23.2. Zamawiający określił, że:

„Część nr 1 „Świadczenie usług powszechnych” - Zamawiający wymaga od Wykonawcy i Podwykonawcy, aby - osoby wykonujące czynności w zakresie odbiorów, doręczeń i zwrotów przesyłek oraz dowodów doręczenia przesyłek- zwane dalej „pracownikami” w okresie realizacji umowy, zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dn. 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (tekst jednolity: Dz. U. z 2022 r. poz.1510 z późn. zm.).”

Pytanie 2:

Przedmiot zamówienia obejmuje zasięgiem cały kraj. Wobec wymogu zatrudnienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy w zakresie odbiorów, doręczeń i zwrotów przesyłek zadanie dotyczy około 45 tyś. pracowników Wykonawcy. W związku z powyższymi zapisami dotyczącymi wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, oraz postanowień dotyczących sposobu weryfikacji i udokumentowania przez Wykonawcę spełnienia tego postanowienia, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztowe dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych.

Żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w SWZ.

W związku z powyższą argumentacją, Wykonawca zwraca się z zapytaniem i potwierdzeniem czy Zamawiający ma na myśli czynności bezpośredniej obsługi Zamawiającego w placówkach pocztowych (UP Brzeg 1 i UP Brzeg 2), które będą realizowane na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy?

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Dotyczy zasięgu całego kraju. Wzory umów, zgodnie z art. 95 PZP, szczegółowo określają czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 KP, które winny być wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę.

Pytanie nr 3:

III. SWZ pkt. 23.2. Zamawiający określił, że:

„Część nr 2 „Realizacja przekazów pocztowych” - Zamawiający wymaga od Wykonawcy i Podwykonawcy, aby - osoby wykonujące czynności w zakresie wypłaty i doręczania określonych przekazami pocztowymi kwot pieniężnych- zwane dalej „pracownikami” w okresie realizacji umowy, zostały zatrudnione na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów ustawy z dn. 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (tekst jednolity: Dz. U. z 2022 r. poz.1510 z późn. zm.).”

Pytanie 3:

Podobnie jak w pytaniu nr 2, przedmiot zamówienia obejmuje zasięgiem cały kraj. Wobec wymogu zatrudnienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy w zakresie wypłaty i doręczania przekazów pocztowych zadanie dotyczy również około 45 tys. pracowników Wykonawcy. W związku z powyższymi zapisami dotyczącymi wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, oraz postanowień dotyczących sposobu weryfikacji i udokumentowania przez Wykonawcę spełnienia tego postanowienia, Wykonawca informuje, iż warunek postawiony przez Zamawiającego jest nadmierny i nieracjonalny, gdyż żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku usług pocztowych nie jest w stanie go spełnić, a tym samym zapewnić, przy obejmującym zasięgiem cały kraj zamówieniu, iż w realizacji zamówienia udział brać będą jedynie pracownicy zatrudnieni na umowę o pracę, tym bardziej, że Prawo Pocztowe dopuszcza posiadanie sieci agencji pocztowych. Żaden z wykonawców funkcjonujących na rynku nie będzie w stanie złożyć oferty i podjąć się realizacji zamówienia na warunkach określonych w SWZ. W związku z powyższą argumentacją, biorąc pod uwagę specyfikę usługi i obszar całego kraju (ponieważ Zamawiający może realizować usługę do każdego adresata w kraju), Wykonawca zwraca się z zapytaniem i potwierdzeniem czy Zamawiający dopuści spełnienie tego warunku w przypadku zagwarantowania Zamawiającemu, że Wykonawca zapewni w 75% ogółu pracowników, którzy będą realizować zadanie na podstawie stosunku pracy, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy?

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4:

IV. SWZ pkt. 23.3. Zamawiający określił, że:

„23.3. W odniesieniu do osób wymienionych w pkt 23.2. SWZ Zamawiający może zażądać udokumentowania przez Wykonawcę, w terminie nie krótszym niż 3 dni robocze od dnia doręczenia Wykonawcy wezwania, faktu zatrudniania na podstawie umowy o pracę, poprzez przedłożenie Zamawiającemu:

- 1) oświadczenia zatrudnionego pracownika, lub

- 2) oświadczenia Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę, lub
- 3) poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii umowy o pracę zatrudnionego pracownika, lub
- 4) innych dokumentów zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika. W przypadku podjęcia przez Zamawiającego wątpliwości co do rzetelności wskazanych powyżej dokumentów przedstawionych przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, Zamawiający ma prawo zwrócić się z wnioskiem do właściwego inspektoratu pracy o dokonanie kontroli w zakresie spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę obowiązku zatrudnienia osób wykonujących czynności objęte przedmiotem zamówienia, o których mowa w pkt 23.2. SWZ, na podstawie umowy o pracę. „

Pytanie 4:

Zamawiający w odniesieniu do osób wymienionych w pkt 23.2. SWZ może zażądać udokumentowania przez Wykonawcę, w terminie nie krótszym niż 3 dni robocze od dnia doręczenia Wykonawcy wezwania, faktu zatrudniania na podstawie umowy o pracę, poprzez przedłożenie Zamawiającemu wymienionych w ww. pkt. dokumentów. Wykonawca informuje, iż jest operatorem wyznaczonym, w związku z czym będzie na nim ciążył obowiązek przedstawienia nawet kilkudziesięciu tysięcy dowodów zawarcia umów o pracę. Żądanie jest technicznie niemożliwe do realizacji i już na wstępie praktycznie wyklucza Wykonawcę z możliwości złożenia oferty.

Ponadto, przekazywanie Zamawiającemu powyższych informacji jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu 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 oraz wskazywanie miejsca ich pracy.

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. 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.

Zamawiający w treści umowy określił również uprawnienie m. in. do przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia. Czynności kontrolne miałyby na celu weryfikację spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osoby/osób wykonujących wskazane w umowie czynności. Na wstępie Wykonawca podkreśla, że przepisy ustawy Pzp jak i rozporządzenia Ministra Rozwoju nie precyzują, w jaki sposób zamawiający może kontrolować spełnienie wymagań przez wykonawcę. Wskazania wymaga, iż Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych wyraził stanowisko w przedmiotowym zakresie. Stwierdza, iż „przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę oraz zakresów obowiązków osób zatrudnionych u wykonawcy jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu 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 na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudniania osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna zamawiającemu znajomość imion, nazwisk i adresów pracowników, czy wysokości ich wynagrodzeń. (...) W związku z powyższym, Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, ustawy Pzp nie można wywodzić podstawy do przekazywania zamawiającemu przez wykonawcę danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób Kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań o zatrudnieniu na umowę o pracę, może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.”

Określając uprawnienie w postaci możliwości przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, Zamawiający nie przewidział konsekwencji wynikających z obowiązku zapewnienia przez Wykonawcę, będącego operatorem pocztowym (oraz jednocześnie operatorem wyznaczonym), warunków mających na celu ochronę tajemnicy pocztowej. Zgodnie z ustawą Prawo pocztowe tajemnica pocztowa obejmuje nie tylko informacje przekazywane w przesyłkach pocztowych, czy informacje dotyczące realizacji przekazów pocztowych, ale również dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług.

Uprawnienie do przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania usług pocztowych (czyli przedmiotu zamówienia) wiąże się z możliwością ujawnienia danych, których ochrona wynika z tajemnicy pocztowej.

Dodatkowo ustawodawca nałożył na każdego operatora pocztowego obowiązek do zachowania należytej staranności w zakresie uzasadnionym względami technicznymi lub ekonomicznymi przy zabezpieczaniu urządzeń i obiektów wykorzystywanych przy świadczeniu usług pocztowych oraz zbiorów danych przed ujawnieniem tajemnicy pocztowej.

Na marginesie rozważań należy podkreślić fakt, że sam Zamawiający określił wśród podstaw świadczenia usług będących przedmiotem niniejszego postępowania, przepisy ustawy Prawo pocztowe.

Uwzględniając powyższą argumentację, Wykonawca wnioskuję o rozważenia zmiany uprawnienia Zamawiającego w zakresie kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, na rzecz innych dopuszczalnych form kontroli. Czy biorąc pod uwagę specyfikę przedmiotu zamówienia, tj. świadczenie usług pocztowych przez operatora pocztowego (zobowiązanego m. in. do zachowania tajemnicy pocztowej),

Zamawiający uwzględni następujące inne formy kontroli spełniania warunku .

W świetle powyższego Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza zmianę postanowień poprzez wykreślenie wskazanego żądania, a w jego miejsce wprowadzenia postanowień w następującym brzmieniu:

„1. W trakcie realizacji zamówienia zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec wykonawcy odnośnie spełniania przez wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane czynności zdefiniowane w pkt. 23.2 DWZ. Zamawiający uprawniony jest do żądania oświadczeń o osobach zatrudnionych na umowę o pracę świadczących wskazane czynności.

2. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego, w wyznaczonym, w tym wezwaniu terminie nie krótszym niż 14 dni, uwzględniającym czas niezbędny do przygotowania żądanych dokumentów, wykonawca przedłoży zamawiającemu stosowne oświadczenie.

Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonywane są przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy.”

Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 2 ust. 5.

Pytanie nr 5:

V. SWZ pkt. 23.4-5 SWZ Zamawiający określił, że:

„23.4. Nieprzedłożenie przez Wykonawcę lub/ i Podwykonawcę kopii umów zawartych przez Wykonawcę z pracownikami lub dokumentów, o których mowa w pkt 23.3. SWZ w terminie wskazanym przez Zamawiającego zgodnie z pkt 23.3. SWZ lub stwierdzenie przez właściwy inspektorat pracy braku zatrudnienia osób wskazanych w pkt 23.2. SWZ na podstawie umowy o pracę będzie traktowane jako niewypełnienie obowiązku zatrudnienia pracowników, o których mowa w pkt 23.2. SWZ na podstawie umowy o pracę.

23.5. Za niedopełnienie przez Wykonawcę lub/i Podwykonawcę obowiązku zatrudnienia pracowników, o których mowa w pkt 23.2. SWZ na podstawie umowy o pracę Zamawiający, oprócz naliczenia Wykonawcy kar umownych, o których mowa w § 9 ust. 2 umowy ma prawo odstąpić od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy zgodnie z §10 ust. 1 pkt 5 umowy i naliczyć dodatkowo kary umowne z tego tytułu.”

Pytanie 5:

Przytaczając argumentację z pytania 3 i 4, Wykonawca nie jest w stanie udokumentować Zamawiającemu fakt zatrudnienia pracowników na podstawie par. 22.1 KP w formie przedłożenia przez Wykonawcę lub/ i Podwykonawcę kopii umów zawartych przez Wykonawcę z około 45 tyś. pracowników. Tym samym Wykonawca już na tym etapie zamówienia jest wyłączony z możliwości złożenia oferty.

Wykonawca wnioskuję o wykreślenie tego zapisu, pozostawiając w mocy oświadczenie Wykonawcy, które będzie zawierało w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonywane są przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy.”

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów w § 2 ust. 3 i ust. 4 we wzorze umowy.

Pytanie nr 6:

VI. SWZ pkt. 26.4. Zamawiający określił, że:

„26.4. Powierzenie wykonania części przedmiotu zamówienia podwykonawcy wymaga zawarcia umowy o podwykonawstwo, przez którą należy rozumieć umowę w formie pisemnej o charakterze odpłatnym, zawartą między wykonawcą a podwykonawcą, a w przypadku zamówienia na roboty budowlane- także między podwykonawcą a dalszym podwykonawcą, na mocy której odpowiednio podwykonawca lub dalszy podwykonawca, zobowiązuje się wykonać część zamówienia.”

Pytanie 6:

Wykonawca wnioskuję o potwierdzenie, czy umowa o podwykonawstwo powinna zostać złożona Zamawiającemu wraz z ofertą?

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający wyjaśnia, iż na etapie składania ofert nie jest wymagana umowa o podwykonawstwo.

Pytanie nr 7:

VII. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §1 ust 4. pkt. 2): Zamawiający określił, że:

4. Przyjęcie przez Wykonawcę przekazu pocztowego będzie dokonywane w formie papierowej lub elektronicznej i będzie polegało na:

2) w przypadku przekazów realizowanych w formie papierowej:

- a) przygotowaniu i dostarczeniu do Wykonawcy przekazów sporządzonych na blankietach przekazu pocztowego,
- b) sporządzenia w dwóch egzemplarzach zestawienia przekazów pocztowych,

- c) przekazaniu przez Zamawiającego środków pieniężnych w wysokości równej sumie kwot przekazów pocztowych wraz z opłatą za przekaz i jego realizację, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy „z góry”. Przez opłatę „z góry” rozumie się opłatę w całości wniesioną przed przyjęciem przekazów do realizacji, poprzez polecenie przelewu.

Pytanie 7:

Wykonawca wnosi o wykreślenie opcji nadawania przekazów pocztowych w formie papierowej.

W ramach umowy mogą być świadczone usługi tylko elektronicznie.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 8:

VIII. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §1 ust 5 pkt 8): Zamawiający określił, że:

8) kontrolę procesu nadawania przekazu pocztowego przez Internet.

Pytanie 8:

Wykonawca wnosi o doprecyzowanie co Zamawiający rozumie poprzez: „kontrolę procesu nadawania przekazu pocztowego przez Internet”?

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Kontrola procesu nadawania przekazu pocztowego przez internet dotyczy:

Wskazanie etapu /daty doręczenia lub wskazania braku doręczenia przekazu pocztowego , czyli tzw.: podgląd. W przypadku doręczenia przekazy pocztowego - wskazanie z imienia i nazwiska osoby, która odebrała przekaz pocztowy.

Pytanie nr 9:

IX. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §5, 5/2 UMOWA §7 ust1 pkt 2): Zamawiający określił, że:

§ 5

1. Wykonawca jest zobowiązany do przekazania kwoty pieniężnej wynikającej z przekazu pocztowego do rąk własnych adresata poprzez doręczenie jej na każdy wskazany przez Zamawiającego adres.

2) za nienależyte doręczenie przekazu pocztowego, przez które rozumie się doręczenie innej osobie niż adresat oraz osobie nieupoważnionej przez

Pytanie 9:

Wykonawca wskazuje, iż usługi powszechne świadczone są poprzez doręczenie pod wskazany adres lub wydanie w placówce operatora adresatowy, pełnomocnikowi lub uprawnionemu domownikowi zamieszkałemu pod wskazanym adresem. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację lub wykreślenie „do rąk własnych adresata” oraz wykreślenie §7 ust1 pkt 2).

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy określonych w § 7 ust. 1 pkt 2)

Pytanie nr 10:

X. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §5 ust 3: Zamawiający określił, że:

3. Wykonawca jest zobowiązany do doręczenia adresatowi lub osobie przez niego upoważnionej, kwoty pieniężnej określonej w przekazie pocztowym, najpóźniej w **dniu roboczym** po dniu, w którym rachunek Wykonawcy został uznany kwotą określoną w przekazie wraz z opłatą za realizację przekazu.

Pytanie 10:

Wykonawca wskazuje, iż usługa świadczona jest zgodnie z regulaminem świadczenia usługi przekaz pocztowy w oparciu o Ustawę Prawo Pocztowe, które m.in nie przewidują gwarantowanego termu doręczana lecz przewidywany. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o dostosowanie zapisów do wskazanego regulaminu.

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 11:

XI. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §6 ust 4 oraz 5/1 UMOWA §6 ust 4:

Zamawiający określił, że:

4. Maksymalne wynagrodzenie Wykonawcy w czasie obowiązywania niniejszej umowy nie może przekroczyć kwoty 27.000,00 zł (dwadzieścia siedem tysięcy, 00/100) brutto.
4. Maksymalne wynagrodzenie Wykonawcy w czasie obowiązywania niniejszej umowy nie może przekroczyć kwoty 150.000,00 zł (sto pięćdziesiąt tysięcy, 00/100) brutto.

Pytanie 11:

Kontrola nad kwotą wynagrodzenia spoczywa na Zamawiającym czy w przypadku jego przekroczenia Zamawiający zobowiązuje się do poinformowania Wykonawcy z wyprzedzeniem o tym fakcie?

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Tak, wszelkie zmiany umowy wymagają formy pisemnej.

Pytanie nr 12:

XII. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §6 ust 7 oraz 5/1 UMOWA §6 ust 1 pkt 8):

Zamawiający określił, że:

7. Wykonawca może sporządzić i przekazać fakturę VAT w formie e-faktury za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania (PEF) na konto 7471248878.
8) w przypadku przekazywania faktury za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania (PEF) na konto 7471248878 Wykonawca zobowiązany jest do poprawnego wypełniania pola oznaczonego „numer umowy” w dokumencie e-faktura.

Pytanie 12:

Zamawiający wskazuje możliwość przekazywania faktur VAT drogą elektroniczną za pośrednictwem PEF. Wykonawca informuje iż przesyła faktury w formie elektronicznej jako PDF na wskazany przez Zamawiającego adres e-mail. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o dodanie zapisów wg poniższej treści:

- 1) „„Strony ustalają, że faktury będą:
- 2) **Zamawiający** oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania informacji dotyczących rozliczeń wynikających z umowy jest@.....
- 3) zmiana zasad wystawiania i przesyłania faktur, określonych w pkt 1 oraz zmiana adresu e-mail Nadawcy, wskazanego w pkt 2 nie wymaga aneksowania Umowy, pod warunkiem niezwłocznego, pisemnego powiadomienia o tym fakcie drugiej Strony umowy. Brak informacji o zmianie, skutkuje tym, że wszelkie informacje przekazane na adres wskazany w pkt 2 uznaje się za skutecznie dostarczone,
- 4) **Zamawiający** oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez **Wykonawca** zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
- 5) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną
- 6) **Wykonawca** oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail: **e-faktura.cof@[REDACTED]-[REDACTED].pl**
- 7) **Zamawiający** oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:@.....

8) Strony zobowiązują się, co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 6-7 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,

9) **Zamawiający** zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres **Wykonawcy** wskazany w pkt 6, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez **Zamawiającego**, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej **Zamawiającego** wskazanej w pkt 7,

10) **Zamawiający** i **Wykonawca** zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,

11) **Zamawiający** jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez **Wykonawcę** faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez **Wykonawcę** w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym **Wykonawca** otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej.

Wykonawca ma prawo do wystawiania i przesyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,

Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt 4 może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.”

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 6.

Pytanie nr 13:

XIII. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §7 ust 1 pkt 2): Zamawiający określił, że:

- 1) za zwłokę w doręczeniu przekazu w terminie określonym w § 5 ust.3 umowy – w wysokości 20,00 zł za każdy dzień zwłoki,

Pytanie 13:

Wykonawca wnosi o zmianę niewspółmiernie wysokiej kary wg poniższego:

„Za nienależyte wykonanie usługi przekaz pocztowy, przysługuje kara umowna, która wynosi 20% kwoty opłaty pobranej za jego nadanie.”

Zapis ten jest określony w Regulaminie realizacji usługi przekaz pocztowy, który określa odpowiedzialność wykonawcy, który ponosi odpowiedzialność z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi przekaz pocztowy zgodnie z Regulaminem oraz powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, w szczególności w zakresie realizacji ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe oraz ustawy z dnia 17 czerwca 1966 r. o postępowaniu egzekucyjnym w administracji.

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu we wzorze umowy.

Pytanie nr 14:

XIV. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §7 ust 1 pkt 3) , ust 2, ust 6 oraz §8 ust 5

Oraz nr 5/1 UMOWA §9 i §11 ust 5: Zamawiający określił, że:

- 3) za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10 % miesięcznej opłaty wniesionej przez Zamawiającego za okres rozliczeniowy poprzedzający miesiąc, w którym nastąpiło odstąpienie.
2. Niezależnie od kar umownych, o których mowa w ust. 1, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umową:
 - 1) za nieprzedłożenie Zamawiającemu kopii umów lub innych dokumentów, o których mowa w § 2 ust. 2 w wysokości 500 zł za każdy dzień zwłoki w stosunku do terminu wskazanego przez Zamawiającego,
 - 2) z tytułu stwierdzenia przez Zamawiającego nie zatrudnienia przy realizacji zamówienia którejkolwiek z osób wskazanych w § 2 ust. 1 w wysokości iloczynu kwoty minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (obowiązujących w chwili stwierdzenia przez Zamawiającego niedopełnienia przez Wykonawcę lub/i Podwykonawcę wymogu zatrudniania pracowników, o których mowa w § 2 ust. 1 na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy) oraz liczby miesięcy w okresie realizacji umowy, w których nie dopełniono przedmiotowego wymogu - za każdego pracownika świadczącego usługi, w stosunku do którego Wykonawca nie wypełnił obowiązku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę,

6. Kary umowne są od siebie niezależne i podlegają kumulacji, a ich łączna maksymalna wysokość nie może przekroczyć 20% wartości maksymalnego wynagrodzenia Wykonawcy brutto określonego w § 4 umowy.

5. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w szczególności w przypadkach, o których mowa w ust. 3 Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10.000 zł. Postanowienia § 7 ust. 3 i ust. 4 stosuje się odpowiednio.

Pytanie 14:

Zamawiający zastrzegł, że w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia umownego. W pierwszej kolejności wskazuje, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści ww. zapisu, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w dokumentach postępowania opisanego procesu weryfikacji protokołów należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelnych zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równość stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równość stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 9 pkt.1.2) wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu. Jak wskazuje bowiem orzecznictwo np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 kwietnia 2014 roku (Sygn. akt: IV CSK 416/13) "w przypadkach dużej dysproporcji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a interesem wierzyciela chronionym za pomocą kary umownej dopuszczalne jest – na podstawie art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego – zmniejszenie kary umownej przez sąd, na żądanie dłużnika. Zmniejszenie zastrzeżonej kary umownej opierać się może na łącznym stosowaniu obu wskazanych w art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego podstaw miarkowania. Jest tak wtedy, gdy kara umowna po zmniejszeniu jej z powodu wykonania zobowiązania w znacznej części pozostaje nadal rażąco wygórowana". W takiej sytuacji dany wykonawca będzie korzystał z możliwości miarkowania kary wskazanej w art. 484 § 2 kodeksu cywilnego, zwłaszcza mając na uwadze, iż przy tak ogólnym i niedoprecyzowanym sposobie formułowania podstawy do skorzystania z kary

umownej można przyjąć, iż Zamawiający będzie korzystał ze swojego uprawnienia w sytuacji zrealizowania przez wykonawcę znaczącej części przedmiotu zamówienia w danym okresie rozliczeniowym, czy wręcz w okresie trwania umowy. Zasadność takiego stanowiska znowu znajduje potwierdzenie w orzecznictwie. Zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 26 lutego 2014 roku (Sygn. akt: I ACa 710/13) "możliwość miarkowania kary umownej ze względu na wykonanie zobowiązania w znacznej części powinna ograniczać się do przypadków, gdy kara umowna ustalona jest w stałej wysokości bez względu na zakres uchybień dłużnika; jeżeli zaś strony w umowie zróżnicowały karę umowną w zależności od stopnia niewykonania zobowiązania lub rodzaju i wagi konkretnego uchybienia, to dłużnik nie może powoływać się na wykonanie zobowiązania w znacznej części jako na przesłankę miarkowania. Będzie tak wówczas gdy kara umowna ustalona jest w postaci stawki dziennej lub tygodniowej. Z kolei przy przesłance rażąco wygórowanej kary umownej należy się kierować stosunkiem tej kary do należnego uprawnionemu odszkodowania, które należałoby się mu na zasadach ogólnych – a nie relacją kary do świadczenia głównego, do interesu wierzyciela oraz do szkody". Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający, do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej (jako, że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła także Krajowa Izba Odwoławcza: „o karze rażąco wygórowanej można mówić w sytuacji, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla

zamawiającego do wzbogacenia się” (orzeczenie KIO/UZP1839/09 z dnia 19 lutego 2012 roku). Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy. Ponadto wskazać należy, że wyrażona w art. 3531 kc swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m. in. z właściwości stosunku prawnego, czy zasad współżycia społecznego. Podkreślić należy, że nawet podpisanie umowy, w której zastrzeżono wygórowane kary umowne, nie wyłącza ochrony strony, która w wyniku nałożenia rażąco wysokich kar zostałaby pokrzywdzona. Dlatego nawet zaaprobowanie zapisów umowy w obecnym kształcie nie wyklucza możliwości miarkowania wysokości kary umownej przez sąd na podstawie art. 484 § 2, jeżeli tylko ma ona rażąco wygórowany charakter. Sama praktyka rynku pocztowego wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające. Przewidziane w § 9 pkt. 1.2) kary umowne są zdecydowanie 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 i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Ponadto, zgodnie z postanowieniami SWZ, usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove. Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy

w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia w SWZ). Zatem z uwagi na niezgodność postanowień SWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych, co zresztą sam Zamawiający precyzuje w zapisach par. 9 pkt. 4 (umowa 5/1) i par. 7 pkt. 5 projektu umowy (umowa 5/2).

Odpowiedź na pytanie nr 14:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 9 i §7.

Pytanie nr 15:

XV. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA §9: Zamawiający określił, że:

- a) poziom zmiany ceny materiałów i/lub kosztów, uprawniający Strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, ustala się na poziomie powyżej 15% w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty,
- b) wynagrodzenie ulegnie waloryzacji o zmianę wskaźnika cen towarów i usług ustalonego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego i ogłaszanego w Dzienniku Urzędowym RP „Monitor Polski”. Pierwsza waloryzacja może nastąpić po 6 miesiącach od zawarcia umowy i będzie wyliczana jako średnia arytmetyczna ze wskaźnika za okres poprzednich 6 miesięcy,
- c) kolejna waloryzacja może być dokonana będzie po upływie 6 miesięcy od poprzedniej waloryzacji i będzie wyliczana jako średnia arytmetyczna ze wskaźnika za okres, który upłynął od poprzedniej waloryzacji,
- d) Strona umowy żądająca zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, przedstawia drugiej Stronie odpowiednio uzasadniony wniosek, nie później niż 30 dni od daty publikacji komunikatu Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego uprawniający do żądania takiej zmiany, który winien zawierać opis proponowanej zmiany wraz z kalkulacją kosztów oraz sposobem sporządzenia takiej kalkulacji,

e) wniosek musi zawierać dowody jednoznacznie wskazujące, że zmiana cen materiałów i/lub kosztów o ponad 15% w stosunku do cen lub kosztów obowiązujących w terminie składania oferty, wpłynęła na koszty wykonania zamówienia,

g) jeżeli zostanie wykazane, że zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia uzasadniają zmianę wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, Strony umowy zawrą stosowny aneks do umowy, określający nową wysokość wynagrodzenia Wykonawcy, z uwzględnieniem dowiedzionych zmian,

h) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania niniejszych postanowień umowy to 5 % maksymalnego wynagrodzenia brutto określonego w § 6. ust. 4,

i) Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z lit. a) – h) zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego podwykonawcy, z którym zawarł umowę w zakresie cen, materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania podwykonawcy jeżeli łącznie spełnione są następujące warunki:

- przedmiotem umowy są usługi,
- okres obowiązywania umowy przekracza 6 miesięcy.

2) W razie zmiany przepisów krajowych lub unijnych dotyczących obrotu pocztowego.

3) W razie konieczności zmiany wynagrodzenia Wykonawcy wynikającej z zmiany przepisów prawa lub wprowadzenia nowych przepisów prawa powodujących konieczność zmiany lub modyfikacji przedmiotu umowy odpowiednio do tego jaki wpływ te zmiany będą miały na wyżej wymienione przypadki.

4) Zmiana umowy może nastąpić na pisemny umotywowany wniosek jednej ze Stron, za zgodą drugiej Strony umowy, na podstawie aneksu do umowy.

Pytanie 15:

Ze względu na fakt, że przedmiotem postępowania jest świadczenie usług pocztowych powszechnych, Wykonawca informuje, że nie może dowolnie kształtować cen za usługi pocztowe. Jest to proces zdefiniowany na podstawie przepisów ustawy Prawo Pocztowne z dnia 23 listopada 2012 r. (Dz.U.2020.1041 t.j.) i rozporządzeń wykonawczych wydanych na podstawie delegacji ustawowej. Dlatego Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu i dodanie pkt. 2a) do par. 9 pkt. 2.2 w umowie (5/1) oraz dodanie pkt. 2a) do par. 10 pkt. 2.2) w umowie (5/2): „Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy może nastąpić, w przypadku zmiany cen usług pocztowych w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób

dopuszczony przez Prawo pocztowe. Zamawiający po uprzednim pisemnym powiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu takiego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”.

Odpowiedź na pytanie nr 15:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 9 ust. 2 pkt 2) oraz § 10 ust. 2 pkt 2). Zgodnie z aktualnie obowiązującymi przepisami ustawy Prawo zamówień Publicznych tj. art. 439 umowa zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy zawiera postanowienia dotyczące zasad zmian wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia.

Pytanie nr 16:

XVI. SWZ Załącznik nr 5/1 UMOWA §1 ust 5: Zamawiający określił, że: do godz. 13.00. Doręczanie korespondencji adresowanej do Zamawiającego odbywać się będzie w siedzibie Zamawiającego – Biuro Podawcze Urzędu Miasta przy ul. Robotniczej 12 w Brzegu.

Pytanie 16:

Zamawiający wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania przesyłek nadchodzących do siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu w zakresie doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego z treści zapytania, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie nr 16:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 1 ust. 5. Nowe brzmienie:

Odbiór, zwrot przesyłek lub dowodów doręczenia przesyłek, o których mowa w § 1 ust. 2 niniejszej umowy realizowany będzie w siedzibie Zamawiającego – Biuro Podawcze Urzędu Miasta przy ul. Robotniczej 12 w Brzegu, codziennie w dni

robocze w godz.13.00 – 13.30 z tym, że przesyłki będą przygotowane do odbioru do godz. 13.00.

Pytanie nr 17:

XVII. SWZ Załącznik nr 5/1 UMOWA §9: Zamawiający określił, że:

§ 9

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w następujących przypadkach i wysokościach:

1) w przypadku nienależytego wykonywania przez Wykonawcę usług określonych niniejszą umową, potwierdzonych co najmniej 2 protokołami w danym okresie rozliczeniowym, w wysokości 10% miesięcznego wynagrodzenia brutto przysługującego za dany okres rozliczeniowy, w którym stwierdzono nienależyte wykonanie przez Wykonawcę usług określonych niniejszą umową,

2) za odstąpienie od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 10% miesięcznego wynagrodzenia brutto przysługującego za dany okres rozliczeniowy, w którym nastąpiło odstąpienie od umowy.

2. Za nienależyte wykonanie usług określonych niniejszą umową rozumie się w szczególności:

1) stwierdzenie przez Zamawiającego braku realizacji czynności, o których mowa w § 1 ust. 5 umowy,

Pytanie 17:

Czy w celu umożliwienia należytego wykonania umowy oraz złożenia oferty Zamawiający dopuszcza zmianę postanowień wzoru umowy poprzez nadanie następującego brzmienia w §9 pkt. 2 wzoru umowy:

"w przypadku nie odebrania od Zamawiającego przesyłek w dniu wskazanym w niniejszej umowie Zamawiającemu każdorazowo przysługuje prawo żądania od Wykonawcy zapłaty kary pieniężnej w wysokości 200% wynagrodzenia (opłaty) za jeden odbiór zgodnie ze złożoną ofertą".

Odpowiedź na pytanie nr 17:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 9 ust. 2.

Pytanie nr 18:

XVIII. SWZ Załącznik nr 5/2 UMOWA:

Pytanie 18:

Wykonawca wskazuje dodanie załącznika nrdo umowy „PARAMETRY UMOWY”:

„PARAMETRY UMOWY – PRZEKAZ POCZTOWY

1. Dane ogólne Nadawcy:

1.1 Nazwa

1.2 Siedziba ul.

1.3 Działalność gospodarcza TAK NIE

2. Dane pozostałe Nadawcy:

2.1 Telefon.....

2.2 Fax.....

2.3 Osoba kontaktowa... ..

2.4 E mail użytkownika głównego

2.5 Login użytkownika głównego..... ..

2.6 Zakładanie kont przez użytkownika głównego na serwisie WWW. TAK NIE

2.7 IP komputera/zakres IP komputerów z których nastąpi nadawanie przekazów
(dane niewymagalne)

3. Dane do fakturowania

3.1 Pełna nazwa Nadawcy

3.2 NIP.....

3.3 REGON.....

3.4 Ulica.....

3.5 Nr domu/lokalu.....

3.6 Miejscowość.....

3.7 Kod pocztowy.....

3.8 Poczta...Opole

4. Dane korespondencyjne do wysłania faktur (dane do wypełnienia, jeżeli faktury mają być wysyłane na adres inny niż adres nadawcy, podany w pk-cie 3)

4.1 Pełna nazwa odbiorcy faktur

4.2 Ulica

4.3 Nr domu/lokalu

4.4 Miejscowość

4.5 Kod pocztowy

4.6 Poczta

5. Rachunki inne

5.1 Przekaz pocztowy

5.1.1 Numer rachunku Nadawcy, z którego wpływają środki

.....

5.1.2 Numer rachunku Nadawcy do zwrotów środków

.....

5.1.3 Numer rachunku Nadawcy do zwrotów opłat

.....

5.1.4 Spersonalizowany numer rachunku bankowego Poczty Polskiej S.A. dla przekazów

.....

6. Opłaty za nadanie przekazów pocztowych i usługi dodatkowe do przekazów pocztowych:

6.1 opłata podstawowa za nadanie przekazu pocztowego.....

6.2 opłata za potwierdzenie odbioru

6.3 opłata za zwrot przelewem bankowym

7. Dane umowy

7.1 Usługi realizowane w ramach umowy: Przekaz pocztowy

7.2 Umowa z dnia

7.3 Okres obowiązywania umowy:

czas określony

od Do

7.4 Nr umowy.....

7.5 Opisprzekaz...

7.6 Okres oczekiwania na wpływ środków dni

7.7 - Raport stanu realizacji Przekazu pocztowego TAK (po) 23 dniach (max 23 dni)

7.8 Potrącenie należności za zwrot

TAK

NIE, Przy wyborze opcji termin płatności faktury za zwrot przekazów lub EP wynosidni kalendarzowych od daty wystawienia

7.9 Opłata za nadanie przekazu pocztowego i usługi dodatkowe uiszczana:

z dołu , przy wyborze opcji termin płatności faktury za nadanie przekazów i usługi dodatkowe wynosi dni kalendarzowych od daty wystawienia

7.10 Fakturowanie na podstawie danych poszczególnych kontrahentów /grupy kontrahentów.

Odpowiedź na pytanie nr 18:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 19:

XIX. SWZ Załącznik nr 5/1 UMOWA § 6.1.3): Zamawiający określił, że:

„w przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych (nie wycenionych) w Formularzu cenowym, podstawą rozliczeń będą ceny z aktualnego cennika usług Wykonawcy”.

Pytanie 19:

Ze względu na bardzo dużą ilość usług pocztowych świadczonych przez Wykonawcę, nie jest możliwe w ramach przedmiotowego postępowania zagwarantować Zamawiającemu możliwość ich realizacji bez doprecyzowania chociażby grupy usług pocztowych. Wykonawca wnosi o doprecyzowanie jakie przesyłki niewymienione w formularzu ofertowym, Zamawiający przewiduje nadawać w ramach przedmiotowej umowy. Ilość usług oferowanych przez Wykonawcę jest tak duża, że pozostawienie ww. zapisu bez doprecyzowania, uniemożliwi Wykonawcy skonstruowanie właściwej struktury elektronicznego cennika podpisanego pod umowę. Tak sformułowany zapis de facto uniemożliwia złożenie oferty.

Jeżeli Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć i uzupełnić w tym zakresie formularza cenowego, Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie zapisu, który umożliwi Zamawiającemu korzystanie ze wszystkich usług powszechnych (zarówno przesyłek listowych jak i paczkowych).

Na podstawie powyższego wnioskuje o modyfikację zapisu, który po zmianach otrzymałby brzmienie:

„w przypadku nadania przez Zamawiającego pocztowych przesyłek powszechnych nieujętych (nie wycenionych) w Formularzu cenowym, podstawą rozliczeń będą ceny z aktualnego cennika usług Wykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie nr 19:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 6 ust. 1 pkt 3). Nowe brzmienie:

„w przypadku nadania przez Zamawiającego pocztowych przesyłek powszechnych nieujętych (nie wycenionych) w Formularzu cenowym, podstawą rozliczeń będą ceny z aktualnego cennika usług Wykonawcy.”

Pytanie nr 20:

XX. SWZ Załącznik nr 5/1 UMOWA § 6.1.5): Zamawiający określił, że:

należności wynikające z faktur VAT, Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie do dni od daty jej doręczenia do siedziby Zamawiającego.

Pytanie 20.

Zamawiający wskazuje, że należności będą płatne w terminie do dni od daty jej doręczenia do siedziby firmy. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe 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.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje proponowany przez Wykonawcę termin płatności faktury ,tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź na pytanie nr 20:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 6 ust. 1 pkt 6).

Pytanie nr 21:

XXI. SWZ Załącznik nr 5/1 UMOWA § 9.7): Zamawiający określił, że:

„Zamawiającemu przysługuje prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy, na co Wykonawca wyraża zgodę.”

Pytanie 21:

Wykonawca wnioskuje o wykreślenie ww. par. Nie ma zgody na samodzielne potrącenie należności z wynagrodzenia Wykonawcy przez Zamawiającego. Należne Zamawiającemu środki mogą zostać przekazane na podstawie pozytywnie rozpatrzonej decyzji reklamacyjnej Wykonawcy. Wszelkie roszczenia Zamawiający jest zobowiązany przekazywać na zasadach określonych w ustawie z dnia 23.11.2012 r. – Prawo pocztowe oraz w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26.11.2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej a w sprawach nieuregulowanych tymi przepisami stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 23.04.1964 – Kodeks cywilny.

Odpowiedź na pytanie nr 21:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację we wzorze umowy zapisu określonego w § 9 ust. 7.

Pytanie nr 22:

Czy Zamawiający dopuszcza, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego byłby możliwy w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?

Odpowiedź na pytanie nr 22:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 23:

Czy w przypadku konieczności nadania pilnej przesyłki przez Zamawiającego po już dokonanym odbiorze korespondencji z siedziby Zamawiającego, Zamawiający wymaga aby placówka operatora pocztowego znajdowała się w pobliżu siedziby Zamawiającego jednak nie dalej niż 3 km?

Odpowiedź na pytanie nr 23:

Zamawiający wymaga aby placówka operatora pocztowego znajdowała się w pobliżu siedziby Zamawiającego jednak nie dalej niż 3 km.

Pytanie nr 24:

Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznie nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji. Czy Zamawiający dopuszcza taką możliwość?

Odpowiedź na pytanie nr 24:

Zawarcie umowy z wybranym wykonawcą (operator pocztowy), który będzie realizował nadawanie przesyłek na rzecz Zamawiającego nie zmieni nadawcy przesyłki.

Pytanie nr 25:

Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika **na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczania opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy gotówką w momencie jej zwrotu** (po wyczerpaniu

możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadku odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Pocztowego, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę na świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo umowie. Wobec powyższego Czy Zamawiający dopuszcza taką płatność za zwrot?

Odpowiedź na pytanie nr 25:

Zamawiający nie dopuszcza takiej formy płatności.

Pytanie nr 26:

Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączать różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane u innego operatora? Wykonawca nadmienia, iż w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi, właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu i odrzucenia przez Sąd.

Czy wobec powyższego Zamawiający wyraża zgodę na użycie potwierdzeń odbioru innych niż wskazanych/dopuszczonych przez operatora wyznaczonego?

Odpowiedź na pytanie nr 26:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 27:

Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej?

Odpowiedź na pytanie nr 27:

Zamawiający wymaga od wybranego wykonawcy realizacji zapisów umowy zgodnie z jej treścią i obowiązującymi przepisami.

Pytanie nr 28:

Zamawiający deklaruje, że będzie nadawał przesyłki w trybie KPA i Ordynacji Podatkowej. Wykonawca wnioskuję o potwierdzenie, że Zamawiający będzie zaopatrywał się w tym zakresie w druki potwierdzenia odbioru na własny koszt, które będą zgodnie z Polską Normą PN-T-85005 z sierpnia 2018 r. i powinny być wykonywane zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²
- 2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych)
optymalne wymiary:
 - a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,
 - b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)
- 3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrywanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,
- 4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża

w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

Adres nadawcy napisany w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

- 1) 40 mm od górnego brzegu przesyłki,
- 2) 5 mm od prawego brzegu,
- 3) 15 mm od dolnego brzegu.

W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.

W świetle obowiązujących przepisów operator wyznaczony stosuje jednolite wzory formularzy lub blankietów niezbędnych do świadczenia usług, które są dostępne na stronie www.■■■■■-■■■■■.pl.

Odpowiedź na pytanie nr 28:

Zamawiający deklaruje, iż będzie zaopatrywał się w druki odbioru na własny koszt.

Zamawiający informuje, że odpowiedzi udzielone w ramach wyjaśnień stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla Wykonawców.

Termin składania ofert nie ulega zmianie.

Na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://e-propublico.pl> zamieszczone zostały dokumenty uwzględniające powyższe zmiany tj.:

Załącznik nr 5/1 do SWZ- wzór umowy na część nr 1.

BURMISTRZ

/-/ Jerzy Wrębiak