

Ostrów Wielkopolski, dn. 28 listopada 2024 r.

Dotyczy postępowania: IGK-PZ.271.1.17.2024

Odpowiedzi na zapytania oraz zmiana SWZ

Zamawiający, działając na podstawie art. 286 ust. 1 oraz art. 284 ust. 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2024 r., poz. 1320), informuje, iż otrzymał od Wykonawcy zapytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji na: ***Świadczenie na rzecz Gminy Ostrów Wielkopolski usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, Gmina Ostrów Wielkopolski, ul. Gimnazjalna 5, woj. wielkopolskie.***

Zamawiający przekazuje Wykonawcom odpowiedzi na złożone zapytania.

I. W toku postępowania zostały zadane następujące pytania:

Pytanie 1

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 1 ust. 6,

Biorąc pod uwagę fakt, że przesyłki przekazane przez Zamawiającego do nadania mogą zawierać nieprawidłowości lub budzić wątpliwości Wykonawcy, Wykonawca prosi o zmianę zapisu na:

„Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. Wszelkie ewentualne nieprawidłowości będą wyjaśnione na bieżąco przez pracowników Wykonawcy lub Zamawiającego. Strony dopuszczają możliwość przesunięcia nadania przesyłek na dzień następny, w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek (np.: nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów do dokumentacji nadawczych z opisami na przesyłkach, brak znaków opłaty) i braku możliwości ich wyjaśnienia z przedstawicielem Zamawiającego, lub usunięcia w dniu ich odbioru.”

Odpowiedz na pytanie 1

Zamawiający zmienia zapis §1 ust. 6 projektu umowy w następujący sposób:

„6. Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. Wszelkie ewentualne nieprawidłowości będą wyjaśnione na bieżąco przez pracowników Wykonawcy lub Zamawiającego. Strony dopuszczają możliwość przesunięcia nadania przesyłek na dzień następny, w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek (np.: nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów do dokumentacji nadawczych z opisami na przesyłkach, brak znaków opłaty) i braku możliwości ich wyjaśnienia z przedstawicielem Zamawiającego, lub usunięcia w dniu ich odbioru.”

Tym samym zmianie j.w. ulega również pkt. 4.1. – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia pkt. 10) SWZ.

PYTANIE 2

W projekcie umowy w § 3 w ust. 2, punkt 2.

Wykonawca **prosi o potwierdzenie**, że Zamawiający będzie się zaopatrywał samodzielnie w druki ZPO dla wszystkich przesyłek nadawanych w trybach specjalnych oraz, że druki ZPO będą zgodne z przepisami prawa oraz obowiązującymi u Wykonawcy normami.

Odpowiedz na pytanie 2

Zamawiający potwierdza i wskazuje, że zgodnie z zapisami SWZ pkt. 4.1. – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia pkt. 20) :

W przypadku przesyłek nadawanych w trybach postępowań administracyjnych i podatkowych Zamawiający będzie korzystał z własnych (zakupionych na swój koszt) druków potwierdzeń odbioru. Zamawiający zapewnia, iż stosowane przez niego druki zwrotnych potwierdzeń odbioru będą spełniać wymogi Ordynacji podatkowej i k.p.a. oraz będą zgodne z obowiązującymi wzorami druków.

PYTANIE 3

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 4 w ust. 4, oraz ust. 5,

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 24-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 Ustawy Prawo Pocztowne operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SWZ, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych – nie tylko z zakresu Prawa Pocztownego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy Zamawiający dopuszcza zmiany cen w trakcie obowiązywania umowy w przypadku zmiany Cennika usług powszechnych w trybie przewidywanym w ustawie Prawo Pocztowne i przedłożonych Prezesowi Urzędu Komunikacji Elektronicznej?

W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe pytanie czy Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez zastąpienie przywołanej powyżej treści następującym brzmieniem:

„Podstawą obliczenia należności będzie suma opłat za przesyłki faktycznie nadane lub zwrócone (...), przy czym przez pierwsze 12 miesięcy realizacji Umowy obowiązywać będą ceny jednostkowe podane przez wykonawcę w ofercie. Przez następne 12 miesięcy wynagrodzenie wykonawcy stanowić będzie iloczyn ilości przesyłek poszczególnych rodzajów zrealizowanych w okresie miesięcznym i cen jednostkowych za poszczególne rodzaje tych przesyłek określonych w aktualnym cenniku Wykonawcy”?

Odpowiedz na pytanie 3

Zamawiający wskazuje, że kwestia zmiany cen w trakcie obowiązywania umowy, w szczególności w przypadku zmiany cennika usług powszechnych w trybie przewidzianym w ustawie Prawo Pocztowe została uregulowana (dopuszczona) w § 13 ust. 2 projektu umowy.

PYTANIE 4

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 6 ust. 3, oraz ust. 4,

Wykonawca informuje, że przywołane w treści pytania zapisu dotyczące terminu płatności faktury są ze sobą sprzeczne.

Mając to na uwadze Wykonawca prosi o modyfikację poprzez dostosowanie do zapisu w § 6 ust. 4, na:

„W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktur niezgodnie z postanowieniami niniejszej umowy lub zawierających nieprawidłowe kwoty do obciążenia Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktur korygujących, a termin zapłaty wynagrodzenia rozpoczyna swój bieg od daty **wystawienia** Zamawiającemu faktury korygującej.”

Odpowiedz na pytanie 4

Zamawiający zmienia zapis § 6 ust. 4 projektu umowy w następujący sposób:

„4. W przypadku wystawienia przez Wykonawcę faktur niezgodnie z postanowieniami niniejszej umowy lub zawierających nieprawidłowe kwoty do obciążenia Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktur korygujących, a termin zapłaty wynagrodzenia rozpoczyna swój bieg od daty wystawienia Zamawiającemu faktury korygującej.”

PYTANIE 5

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 7 ust. 1.

W treści Załącznik nr 7 § 7 ust. 1 Zamawiający określa wysokość kar umownych za brak możliwości elektronicznego śledzenia rejestrowanych przesyłek pocztowych w wysokości 5% wartości wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 umowy.

Wykonawca informuje, że umożliwia śledzenia przesyłek rejestrowanych zarówno w obrocie krajowym oraz zagranicznym i przykładą dużą wagę do prawidłowego działania odpowiedzialnych w tym aspekcie systemów.

Jednakże Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować bezawaryjności posiadanych systemów z przyczyn od siebie niezależnych.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o wykreślenie zapisów Załącznik nr 7 § 7 ust. 1.

Jeżeli Zamawiający nie zgodzi się na wykreślenie przywołanych zapisów wówczas Wykonawca wnosi o ich złagodzenie mając na uwadze poniższą argumentację.

Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak możliwości śledzenia przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiejkolwiek części, przykładowo: zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, awarie, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiejkolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokaute, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

W związku z powyższym Wykonawca prosi o wykreślenie zapisu lub złagodzenie kary do wysokości: 50,00 zł za brak możliwości elektronicznego śledzenia rejestrowanych przesyłek pocztowych powyżej 3 kolejnych dni roboczych.

Odpowiedz na pytanie 5

Zamawiający zmienia zapis § 7 ust. 1 projektu umowy w następujący sposób:

„1.W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie lub karę umowną, zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2023r. 1640 z późn.zm.),

W przypadku, gdy Wykonawca nie zrealizuje postanowień § 3 ust. 4 umowy tj. brak będzie możliwości elektronicznego śledzenia rejestrowanych przesyłek pocztowych powyżej **2 kolejnych** dni roboczych, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100,00 zł za każdy kolejny dzień braku możliwości śledzenia rejestrowanych przesyłek, chyba że brak możliwości wykonania i skorzystania z usługi spowodowany był działaniem siły wyższej, a okoliczność tą Wykonawca notyfikował.”

PYTANIE 6

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 7 ust. 2.

W zapisach Załącznik nr 7, § 7 ust. 2. Zamawiający zastrzega możliwość dochodzenia wypłaty kar umownych w terminie 14 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania.

Stwarzając możliwość żądania wypłaty kar umownych bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego.

W związku z powyższym, Wykonawca prosi o Wykreślenie zapisu z treści Załącznik nr 7, § 7 ust. 2.

Odpowiedz na pytanie 6

Roszczenie z tytułu kary umownej jest zobowiązaniem bezterminowym, wobec czego na podstawie art. 455 k.c. staje się wymagalne dopiero po wezwaniu dłużnika do zapłaty. Stąd zapis § 7 ust. 2. Załącznika nr 7 jest konieczny i uzasadniony i w żaden sposób nie pozbawia Wykonawcy prawa do sądu.

PYTANIE 7

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 7 ust. 3.

W przywołanych w treści pytania zapisach Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczanych kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie noty obciążeniowej.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy,

czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

Odpowiedz na pytanie 7

Przewidziana w Załączniku nr 7, § 7 ust. 3. procedura potrącania z wynagrodzenia kontrahenta kary umownej (to samo dotyczy również przysługującego od kontrahenta odszkodowania) przy uwzględnieniu zapisu § 7 ust. 2. Załącznika nr 7 jest zgodna z prawem i uwzględnia rygorystyczną wykładnię prezentowaną przez niektóre sądy aby przed dokonaniem potrącenia skierować do kontrahenta osobne wezwanie, z określeniem terminu do zapłaty kary umownej. W takim przypadku nie powinno być żadnych wątpliwości co do zachowania prawidłowej procedury potrącenia i jego skuteczności.

PYTANIE 8

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 7 ust. 4.

W związku z wysoką wartością zamówienia Zamawiający zwraca się z prośbą o umiarkowanie sumy kar umownych do 5% niewykorzystanej wartości umowy.

Odpowiedz na pytanie 8

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

PYTANIE 9

Załącznik nr 7 - projekt umowy, § 15 ust. 4, oraz ust. 6,

Wykonawca **prosi o potwierdzenie**, że Zamawiający stawia wymóg dotyczący zatrudnienia 5 osób wykonujących czynności przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych zatrudnionych w placówce pocztowej operatora bezpośrednio obsługującej Zamawiającego na terenie miasta Ostrów Wielkopolski.

Odpowiedz na pytanie 9

Zgodnie z zapisami SWZ oraz § 15 ust. 2 załącznika nr 7 projektu umowy:

Na podstawie 95 ust. 1 ustawy Pzp. Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących następujące czynności związane z realizacją zamówienia:

*- osób wykonujących czynności polegające na doręczaniu/odbieraniu przesyłek do/z siedzib Zamawiającego, ich przyjmowaniu i sortowaniu oraz wykonywaniu czynności pocztowych w placówkach pocztowych operatora **bezpośrednio obsługujących Zamawiającego**.*

Natomiast w trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego, przy czym nie częściej niż jeden raz na kwartał, Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne w ramach których Wykonawca przedłoży Zamawiającemu w odniesieniu do nie więcej niż 5 osób wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane wyżej czynności w trakcie realizacji zamówienia:

a) **oświadczenie wykonawcy** o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać co

najmniej następujące dane: imię i nazwisko, okres zatrudnienia, stanowisko i zakres czynności dla każdej osoby skierowanej do realizacji zamówienia, dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.

PYTANIE 10

Załącznik nr 2 - Formularz cenowy - Przesyłki kurierskie w obrocie krajowym.

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje powyższe oraz zapisy regulaminu świadczenia usługi dostępne na stronie: <https://www.pocztex.pl/do-pobrania/>

Odpowiedz na pytanie 10

Zamawiający akceptuje zapisy regulaminu świadczenia usługi dostępne na stronie: <https://www.pocztex.pl/do-pobrania/>.

PYTANIE 11

Załącznik nr 2 - Formularz cenowy - Przesyłki kurierskie w obrocie krajowym.

Informujemy, że w ramach oferty Wykonawcy Zamawiający może korzystać z usług kurierskich na dwa sposoby:

- wypełniając tradycyjną etykietą adresową do każdej nadawanej przesyłki (druk zapewniany przez Wykonawcę), co wiąże się z dopłatą za druk nakładu Wykonawcy
- za pomocą udostępnianej nieodpłatnie przez Wykonawcę aplikacji do nadawania przesyłek, z której generowane są etykiety adresowe do przesyłek do wydrukowania przez Zamawiającego – bez dodatkowej dopłaty.

Wykonawca zwraca się o wskazanie, który sposób nadawania wybierze Zamawiający – informacja jest niezbędna dla Wykonawcy z punktu widzenia prawidłowej wyceny oferty.

W przypadku korzystania z etykiety nakładu Wykonawcy proszę o potwierdzenie, w celu naliczenia „opłaty za etykietę”.

Odpowiedz na pytanie 11

Zamawiający wskazuje tradycyjną etykietą adresową do każdej nadawanej przesyłki jako sposób nadawania przez Zamawiającego **przesyłki kurierskiej w obrocie krajowym**.

PYTANIE 12

Załącznik nr 2 - Formularz cenowy - Przesyłki kurierskie w obrocie krajowym.

Wykonawca informuje, że kalkulując koszt usługi kurierskiej uwzględnia również w opłacie koszt przyjazdu kuriera po odbiór przesyłki z siedziby Zamawiającego.

Dopłata powyższa nie jest uwzględniana jeżeli Zamawiający nadaje przesyłki w wyznaczonej placówce nadawczej Wykonawcy nie korzystając z możliwości zamówienia kuriera do swojej siedziby lub przekazuje przesyłki kurierskie w ramach usługi płatnego odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego – razem z nadawanymi listami i paczkami.

Jeżeli Zamawiający będzie korzystał z dodatkowej możliwości zamówienia kuriera Wykonawca prosi o potwierdzenie, w celu naliczenia „Opłata za przyjazd kuriera”

Odpowiedz na pytanie 12

Zamawiający nie będzie korzystał z dodatkowej możliwości zamówienia kuriera.
Zamawiający będzie nadawał przesyłki w wyznaczonej placówce nadawczej Wykonawcy lub przekazywał przesyłki kurierskie w ramach usługi płatnego odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego – razem z nadawanymi listami i paczkami.

PYTANIE 13

Załącznik nr 2 - Formularz cenowy - Przesyłki kurierskie w obrocie krajowym.

Usługa doręczenie do 9:00, 12:00 wskazuje „usługi dodatkowe - przesyłki kurierskie na terenie kraju”.

Wykonawca informuje, że zgodnie z warunkami świadczenia i realizowania usług „usługa doręczenia do godz. 9:00, do godz. 12:00 oraz doręczenie na wskazaną godzinę i doręczenie po godzinie 17:00” usługa świadczona jest po pozytywnej weryfikacji przez Wykonawcę możliwości jej wykonania; usługa niedostępna dla przesyłek niestandardowych, przesyłek z zawartością owadów i żywych ptaków oraz przesyłek z opcją „Odbiór w punkcie”.

Czy wobec powyższego dla Zamawiającego wystarczająca będzie taka forma realizowania przez Wykonawcę ww. usług?

Odpowiedz na pytanie 13

Tak. Dla Zamawiającego wystarczająca będzie taka forma realizowania przez Wykonawcę ww. usług.

PYTANIE 14

Czy Zamawiający dopuszcza po rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania wpisanie do umowy kwestii technologicznych między innymi takich jak: wskazanie placówki pocztowej obsługującej Zamawiającego, prawidłowe oznaczenie nadawanych przesyłek przez Zamawiającego i regulaminów?

Odpowiedz na pytanie 14

TAK. Zamawiający dopuszcza po rozstrzygnięciu postępowania wpisanie do umowy kwestii technologicznych takich jak: wskazanie placówki pocztowej obsługującej Zamawiającego, prawidłowe oznaczenie nadanych przesyłek przez Zamawiającego i regulaminów.

II. Ponadto Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w taki sposób, że:

1) Treść Załącznika nr 7 do SWZ – plik o nazwie: „zał nr 7 Projekt umowy” otrzymuje brzmienie:

„zał nr 7 Projekt umowy ZMIENIONY 28 11 2024”

Załącznik po zmianie SWZ został opublikowany na stronie internetowej prowadzonego postępowania wraz z niniejszym pismem.

Zmiana treści specyfikacji warunków zamówienia jest wiążąca dla wszystkich Wykonawców i należy ją uwzględnić przy sporządzaniu oferty.

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Z poważaniem

Dariusz Pryczak

/-/ Wójt Gminy Ostrów Wielkopolski