



WYKONAWCY

Dotyczy: informacja dla wszystkich Wykonawców, w postępowaniu w sprawie udzielenia zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zadania pn.: „**Usługi pocztowe na rzecz MPGK Sp. z o.o. w Katowicach.**”, oznaczenie sprawy: PN/19/2024

Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 135 ust 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Pzp (tekst jednolity: Dz.U. z 2023, poz. 1605), wpłynęły od Wykonawców n/w pytania. Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy Pzp. Zamawiający udziela odpowiedzi na zadane pytania:

Pytanie nr 1

I. SWZ, III TRYB UDZIELENIA ZAMÓWIENIA

Zamawiający w punkcie 14 wskazał, że „Imię i nazwisko nie podlega anonimizacji”

Pytanie: Przekazywanie Zamawiającemu wymaganych 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.

Wykonawca może na wyraźne wezwanie Zamawiającego złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę realizujących czynności wymienione w pkt 12.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę pkt 14 Wymogi dotyczące klauzuli społecznej lub jego wykreślenie.

Pozwoli to Wykonawcy na złożenie oferty.

Analogicznej zmianie powinien ulec pkt 17 w § 16 Załącznika nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy – Umowa.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 2

II. SWZ, V PODWYKONAWSTWO

Zamawiający określił, że:

1) Wykonawca może powierzyć wykonanie części Zamówienia podwykonawcy.

Pytanie 2.1. Czy słusznie interpretujemy, że w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy ustawy PZP? Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego?

Pytanie 2.2: Czy Zamawiający dopuszcza, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego będzie możliwy w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?

Pytanie 2.3: Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (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 Poczтового, 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.

Pytanie 2.4: Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączać 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.

Pytanie 2.5: 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?

Pytanie 2.6: Czy Zamawiający dopuszcza formę oznaczenia korespondencji tak iż na przesyłkach będą widoczne dane Zamawiającego poprzedzone informacją „Nazwa Wykonawcy w imieniu lub na rzecz Zamawiającego”?

Pytanie 2.7: 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.

Odpowiedź na pytanie nr 2.1.

TAK, Zamawiający w zakresie podwykonawstwa zastosuje właściwe przepisy Pzp.

Odpowiedź na pytanie nr 2.2.

TAK

Odpowiedź na pytanie nr 2.3.

Zamawiający nie dopuszcza rozliczeń gotówkowych, wszelkie rozliczenia wymagają formy zgodnej z umową. Zamawiający do Formularza cenowego wprowadza modyfikacje poprzez dopisanie pozycje dot. cen zwrotu przesyłek.

Odpowiedź na pytanie nr 2.4.

Zamawiający wymaga, aby na drukach potwierdzenia odbioru w rubryce dot. nadawcy przesyłki widniały zawsze dane Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 2.5.

Zgodnie z zapisami w OPZ pkt 1c) Przesyłki muszą być nadane przez Wykonawcę w dniu ich przyjęcia od Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie nr 2.6.

TAK

Odpowiedź na pytanie nr 2.7.

Zamawiający wymaga, aby na drukach nadania przesyłki w rubryce dot. nadawcy przesyłki widniały zawsze dane Zamawiającego.

Pytanie nr 3

III. SWZ, VIII PODSTAWY WYKLUCZENIA Z POSTĘPOWANIA

Zamawiający, w części VIII SWZ, określa podstawy wykluczenia z postępowania.

Pytanie: Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8?

Odpowiedź na pytanie nr 3

NIE, Zamawiający podtrzymuje zapisy treści SWZ

Pytanie nr 4

IV. Załącznik nr 1 do SWZ – FORMULARZ OFERTOWY pkt 4 oraz Załącznik nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - umowa w § 8 pkt.3

Zamawiający w ww. punkcie Załącznika nr 1 do SWZ wymaga od Wykonawcy złożenia oświadczenia, „że wynagrodzenie płatne będzie przelewem na rachunek bankowy wskazany w fakturze, w terminie 30 dni od daty otrzymania przez prawidłowo wystawionej faktury VAT”, natomiast w załączniku nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - Umowa w § 8 pkt 3 określił termin zapłaty za fakturę: „Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 30 dni od wystawienia Zamawiającemu faktury VAT”.

Pytanie 4.1: Czy Zamawiający wyraża zgodę na ujednoczenie brzmienia obydwu wskazanych punktów do postaci: “w terminie 30 dni od wystawienia Zamawiającemu faktury VAT”?

Zamawiający w ww. punkcie Załącznika nr 5 do SWZ określił, że „Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 21 dni od wystawienia Zamawiającemu faktury VAT”

Pytanie 4.2: Czy ze względu na regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w kwestii terminu płatności na następujący: „wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie **21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT**”?

Odpowiedź na pytanie nr 4.1.

Patrz odpowiedź 4.2.

Odpowiedź na pytanie nr 4.2.

TAK, Zamawiający wyraża zgodę na 21 dniowy termin płatności i tym samym ulega modyfikacji Formularz ofertowy oraz zmienia się zapis w PPU § 8 pkt 3, który otrzymuje brzmienie: “Wynagrodzenie **Wykonawcy** w okresie rozliczeniowym stanowić będzie suma opłat za faktyczną ilość przesyłek nadanych oraz zwróconych, w oparciu o dokumenty nadawcze i oddawcze. Wynagrodzenie z tytułu wykonywania przedmiotu zamówienia będzie rozliczane w okresach rozliczeniowych odpowiadających miesiącom kalendarzowym. Wynagrodzenie będzie płatne na podstawie faktury VAT wystawionej przez **Wykonawcę** w oparciu o zestawienie usług zrealizowanych w zakończonym okresie rozliczeniowym. Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 21 dni od wystawienia **Zamawiającemu** prawidłowej faktury VAT”

Pytanie nr 5

V. Załącznik nr 2 do SWZ – FORMULARZ CENOWY

Zamawiający w formularzu cenowym stanowiącym Załącznik nr 2 do SWZ nie wykazał pozycji do wyceny zwrotów przesyłek poleconych priorytetowych krajowych, paczek krajowych oraz przesyłek kurierskich krajowych - do 20 kg i przesyłek kurierskich krajowych – do 30 kg.

Pytanie 1: Czy Zamawiający dopisze odpowiednie pozycje w formularzu cenowym, co pozwoli na właściwą wycenę ofertowanych usług?

Pytanie 2: W przypadku braku dopisania powyższych pozycji w formularzu cenowym, Zamawiający wnioskuje o dopuszczenie dodania w § 8 Załącznika nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy – Umowa kolejnego punktu o treści: “Pozycje, które nie zostały ujęte formularzu cenowym będą rozliczone zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym”.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający modyfikuje Formularz cenowy.

Dodatkowo Zamawiający wprowadza do § 8 PPU ust 4 o treści” Pozycje, które nie zostały ujęte formularzu cenowym będą rozliczone zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym”

Pytanie nr 6

VI. Załącznik nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - Umowa § 2 pkt 3

Zgodnie z § 13 ust. 4 Regulaminu świadczenia usług powszechnych Poczta Polska dopuszcza do stosowania przez klientów formularze własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzania, jeżeli ich wzory są umieszczone na stronie www.poczta-polska.pl. Regulamin jest dokumentem na podstawie którego są świadczone usługi dla klientów. Ponieważ KPA oraz Ordynacja podatkowa nie mają aktów wykonawczych, a więc nie ma w obowiązujących aktach prawnych wzorów druków potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym oraz postępowaniu podatkowym, Poczta Polska przygotowała wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z KPA i Ordynacji podatkowej i zamieściła je na stronie www.poczta-polska.pl. Powołując się na ww. zapis Regulaminu – jeżeli klient zastosuje

do nadawanych przesyłek potwierdzenie odbioru zgodne z jednym z ww. wzorów (w tym również zgodnie z wymogami technicznymi), jego zastosowanie nie wymaga zatwierdzenie przez Poczta Polska przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego.

Załączamy wzory obowiązujących druków potwierdzenia odbioru w poszczególnych rodzajach postępowania.

Prosimy o potwierdzenie, że wzór druku potwierdzania odbioru, który Zamawiający zamierza wykorzystywać spełnia wymagania formalno-prawne określone przepisami w tym zakresie obowiązującymi (w zał. wzór potwierdzenia odbioru dla przesyłek doręczanych w trybie KPA oraz Ordynacji podatkowej). Wprowadzanie do obiegu pocztowego potwierdzenia odbioru własnego nakładu niezgodnego z w/w dokumentami wpływa na pogorszenie jakości usług, a także na wzrost kosztów procesu technologicznego oraz uniemożliwia prawidłowe świadczenie usługi.

- ✓ Formularz potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w obrocie krajowym na zasadach ogólnych

Wymogi techniczne:

- 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 wyrwanie 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 przesyłki:

- naniesiony w strefie prostokątnej w minimalnej odległości:

- 40 mm od górnego brzegu przesyłki,
- 5 mm od prawego brzegu,
- 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.

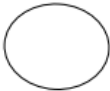
WAŻNE: Podczas sortowania przesyłek ich adresy rozpoznawane są automatycznie, dlatego dane na przesyłkach i formularzach powinny być nanoszone kolorem niebieskim lub czarnym.

Adres adresata przesyłki:

- naniesiony w strefie prostokątnej na stronie przedniej druku (awers), w górnej lewej części.

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

WAŻNE: Podczas sortowania przesyłek ich adresy rozpoznawane są automatycznie, dlatego dane na przesyłkach i formularzach powinny być nanoszone kolorem niebieskim lub czarnym.

POTWIERDZENIE ODBIORU		
<u>Adresat przesyłki</u>		datownik placówki oddawczej
.....		
.....		<u>Adresat potwierdzenia - nadawca przesyłki</u>
.....		
Rodzaj pisma	
Nr pisma	
z dnia	
Potwierdzam własnoręcznym podpisem, że wyżej wymienioną przesyłkę otrzymałam/em	
.....		
(data, imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		

Doręczenie przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego		
1. Przesyłkę nr doręczono ¹⁾ :		
<input type="checkbox"/> adresatowi	<input type="checkbox"/> osobie uprawnionej do odbioru	
<input type="checkbox"/> dorosłemu domownikowi	<input type="checkbox"/> sąsiadowi	
<input type="checkbox"/> dozorczy domu		
..... (czytelnie imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		
2. Przesyłki nie doręczono w sposób wskazany w pkt 1, przesyłkę pozostawiono w placówce pocztowej		
..... o czym w dniu umieszczono zawiadomienie ²⁾ :		
(nazwa placówki pocztowej)		
<input type="checkbox"/> w oddawczej skrzynce pocztowej adresata	<input type="checkbox"/> na drzwiach mieszkania/biura adresata	
<input type="checkbox"/> w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata		
3. Z powodu niepodjęcia przesyłki w terminie 7 dni pozostawiono powtórne zawiadomienie w dniu		
4. Przesyłkę wydano w miejscu wskazanym w pkt 2 ¹⁾ :		
<input type="checkbox"/> adresatowi	<input type="checkbox"/> pełnomocnikowi adresata	<input type="checkbox"/> przedstawicielowi ustawowemu
<input type="checkbox"/> osobie uprawnionej do odbioru	<input type="checkbox"/> osobie pełnoletniej zamieszkującej z adresatem	
5. Przesyłki nie doręczono, gdyż ²⁾ :		
<input type="checkbox"/> adresat odmówił przyjęcia	<input type="checkbox"/> niedostateczny adres	
<input type="checkbox"/> adresat nie podjął przesyłki w terminie	<input type="checkbox"/> z innych przyczyn	
<input type="checkbox"/> adresat zmarł		(podać jakie)
¹⁾ zaznaczyć właściwy kwadrat	
²⁾ niepotrzebne skreślić		(data i podpis doręczającego/wydającego ²⁾)

✓ Formularz potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w obrocie krajowym w trybie określonym ustawą Ordynacja podatkowa (postępowanie podatkowe)

Wymogi techniczne:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²;
 - 2) wymiar druku*:
 - minimalne: 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 wyrwanie 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 przesyłki:

- naniesiony w strefie prostokątnej na stronie przedniej druku (awers), w dolnej prawej części w minimalnej odległości:

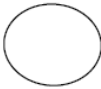
- 40 mm od górnego brzegu;
- 5 mm od prawego brzegu;
- 15 mm od dolnego brzegu.

Adres adresata przesyłki:

- naniesiony w strefie prostokątnej na stronie przedniej druku (awers), w górnej lewej części.

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

WAŻNE: Podczas sortowania przesyłek ich adresy rozpoznawane są automatycznie, dlatego dane na przesyłkach i formularzach powinny być nanoszone kolorem niebieskim lub czarnym.

POTWIERDZENIE ODBIORU	
<u>Adresat przesyłki</u>	 datownik placówki oddawczej
.....	
.....	
<u>Adresat potwierdzenia - nadawca przesyłki</u>	
.....	
Rodzaj pisma
Nr pisma
z dnia
Potwierdzam własnoręcznym podpisem, że	
wyżej wymienioną przesyłkę otrzymałam/em
.....	
(data, imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)	

Doręczenie niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa		
1. Przesyłkę nr doręczono ^{*)} :		
<input type="checkbox"/> adresatowi	<input type="checkbox"/> dorosłemu domownikowi	<input type="checkbox"/> dozorczy
<input type="checkbox"/> osobie uprawnionej do odbioru	<input type="checkbox"/> sąsiadowi	<input type="checkbox"/> zarządcy domu
<input type="checkbox"/> prokurentowi		
.....		
(czytelnie imię i nazwisko odbiorcy przesyłki)		
2. Przesyłki nie doręczono w sposób wskazany w pkt 1, przesyłkę pozostawiono w placówce pocztowej		
.....	o czym w dniu umieszczono zawiadomienie ^{*)} :	
(nazwa placówki pocztowej)		
<input type="checkbox"/> w oddawczej skrzynce pocztowej adresata	<input type="checkbox"/> na drzwiach mieszkania/biura adresata	
<input type="checkbox"/> w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata	<input type="checkbox"/> w skrytce pocztowej adresata	
3. Z powodu niepodjęcia przesyłki w terminie 7 dni pozostawiono powtórne zawiadomienie w dniu		
4. Przesyłkę wydano w miejscu wskazanym w pkt 2 ^{*)} :		
<input type="checkbox"/> adresatowi	<input type="checkbox"/> pełnomocnikowi adresata	<input type="checkbox"/> przedstawicielowi ustawowemu
<input type="checkbox"/> osobie uprawnionej do odbioru	<input type="checkbox"/> osobie pełnoletniej zamieszkującej z adresatem	
5. Przesyłki nie doręczono, gdyż ^{*)} :		
<input type="checkbox"/> adresat odmówił przyjęcia	<input type="checkbox"/> niedostateczny adres	
<input type="checkbox"/> adresat nie podjął przesyłki w terminie		
<input type="checkbox"/> adresat zmarł	z innych przyczyn	
	(podać jakie)	
.....		
*) zaznaczyć właściwy kwadrat		
**) niepotrzebne skreślić		
(data i podpis doręczającego/wydającego ^{**)})		

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający dopuszcza druki potwierdzenia odbioru Wykonawcy.

Zamawiający zmienia brzmienie punktu 3 w §2 PPU na: „Do przesyłek używane będą koperty **Zamawiającego** oraz potwierdzenia odbioru dostarczone przez Wykonawcę. Waga przesyłki określona będzie w stanie zamkniętym”

Pytanie nr 7

VII. Zamawiający w Załączniku nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy - Umowa § 2 pkt 16 oczekuje stałych cen przez okres trwania umowy z wyjątkami określonymi w ppkt a) do c).

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle projektowanych postanowień umowy zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę projektowanych postanowień umowy poprzez dopisanie kolejnego ppkt w § 2 pkt 16 o następującym brzmieniu:

„Strony przewidują możliwość zmiany umowy w zakresie cen jednostkowych w przypadku zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zmiany cen za powszechne usługi pocztowe lub w inny sposób przewidziany w ustawie Prawo Pocztowe”?

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający wprowadza do PPU do § 2 punkt 16 podpunkt e) o brzmieniu:” Strony przewidują możliwość zmiany umowy w zakresie cen jednostkowych w przypadku zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zmiany cen za powszechne usługi pocztowe lub w inny sposób przewidziany w ustawie Prawo Pocztowe”

Pytanie nr 8

VIII. Załącznik nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - umowa § 13 pkt 1

Zamawiający określił, że:

„Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 15% wynagrodzenia brutto określonego w § 8 ust. 1 w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę w powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, lub w przypadku gdy Wykonawca faktycznie odstąpi od realizacji umowy z własnej winy.

Pytanie: Kara umowna z tytułu odstąpienia nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, 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 przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ). Należy pamiętać, iż w przypadku kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli, jak w przedmiotowym postępowaniu), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy w reżimie Pzp. Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęciem „niewykonanie zobowiązania” co odnosi się dokładnie do pojęcia „niewykonanie zamówienia” w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane. W tym samym artykule Kodeksu cywilnego (471) mamy pojęcie „nienależytego wykonania zobowiązania”, a w art. 472 pojęcie „niezachowanie należytej staranności”. Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie „wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością”. Określenia to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia można stwierdzić, że o nienależym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia.

Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie „niezachowanie należytej staranności” rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 k.c.).

Wykonawca wnosi o skorygowanie kar do 5% dostosowując zapis do bardzo konkretnych uchybień o dużym ciężarze gatunkowym albo do nieskonkretyzowanego na tym etapie ale rażącego naruszenia istotnych postanowień umownych i być poprzedzona postępowaniem wyjaśniającym i dodatkowym terminem dającym stronom możliwość ustalenia, iż do zarzuconego uchybienia faktycznie doszło i faktycznie nie zostało ono wyeliminowane lub wykreślenie kar dostosowując zapis do obowiązujących przepisów Prawa Poczтового.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 9

IX. Załącznik nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - umowa § 13 pkt 2 do 3

Zamawiający określił, że:

„1. Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 0,2% za każdy przypadek niestawienie się upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy w terminie i godzinach określonych w § 12 ust. 1 umowy (dotyczy zwłoki w odbiorze przesyłek w danym dniu).

2. Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 400,00 zł za każdy dzień zwłoki w odbiorze przesyłek pocztowych.

Pytanie: Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania 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 jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę 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. Jednocześnie, czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek,

Zamawiający dopuszcza ograniczenie skutków niewykonania usługi jedynie do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

Odpowiedź na pytanie nr 9.

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie. W obydwu punktach jest informacja, iż zapis dotyczy „zwłoki” co jednoznacznie wskazuje, że kara naliczona będzie jedynie w sytuacji kiedy niedopełnienie warunków umowy wywołane będzie przyczynami leżącymi po stronie Wykonawcy.

Pytanie nr 10

X. Załącznik nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - umowa § 13 pkt 7

Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

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 wyjaśnienie, **czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści Załącznika nr 5 § 13 pkt 7 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?**

Odpowiedź na pytanie nr 10

TAK, Zamawiający zmienia brzmienie punktu 7 w §13 w PPU poprzez dopisanie do istniejącego brzmienia treści: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”

Pytanie nr 11

XI. Zamawiający w Załączniku nr 5 do SWZ Projektowane postanowienia umowy - umowa § 13 pkt 8 wskazał łączną wysokość kar umownych.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza obniżenie maksymalnej wysokości kar umownych do wysokości 10% maksymalnej łącznej wartości Umowy brutto określonej w § 8 pkt 1 tegoż Załącznika?

Odpowiedź na pytanie nr 11

NIE, Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie.

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia i są wiążące dla Wykonawców.

Z poważaniem

