

ZP.271.09.2019

W dniu 27.03.2019 do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące postępowania pod nazwą
**Świadczeniu usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym
na rzecz Urzędu Gminy Jedlińsk**

Pytanie 1:

Zamawiający w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia Załącznik nr 1 do Ogłoszenia określa charakterystykę przesyłek, które rozumie pod pojęciem gabaryt A oraz gabaryt B.

Od 1 kwietnia 2019r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony, jest zobowiązany.

Zasadniczą zmianą w Cenniku usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym jest zmniejszenie liczby pozycji cennikowych, z dotychczasowych 12 do 6. Ma to na celu uproszczenie oraz zapewnienie większej przejrzystości.

Dotychczas, cena usługi listowej w obrocie krajowym uzależniona była od następujących parametrów:

- masa (trzy przedziały wagowe: do 350g; ponad 350g – 1000g; ponad 1000g – 2000g),
- gabaryt (dwie wielkości przesyłki – A i B),
- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

W aktualnym cenniku zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nierejestrowanej, polecanej i wartościowej uzależniona będzie głównie od dwóch parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).
- format przesyłek:

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 x 229 x 20mm) do 500g,

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 x 324 x 20mm) do 1000g,

L – ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów zamówienia do nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek oraz dokonanie odpowiednich zmian w formularzu cenowym w tym w szczególności załączniku nr 7 do ogłoszenia oraz załączniku nr 1, Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariantcie cenowym. Obecnie przesyłki określone przez Zamawiającego jako gabaryt A wycenione zostaną zgodnie z formatem M. Taki sposób wyceny przesyłek, może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. W przypadku wpłynięcia w postępowaniu wyłącznie oferty Wykonawcy wycena zgodna z charakterystyką przesyłek wskazaną przez Zamawiającego może doprowadzić do znacznego przekroczenia budżetu Zamawiającego, co w konsekwencji może skutkować unieważnieniem postępowania.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający dostosuje zapisy zamówienia do nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek oraz dokona odpowiednich zmian w formularzu cenowym Zał. 7a

Pytanie 2:

Wykonawca wnosi o modyfikację Istotnych postanowień Umowy Załącznik nr 2 do ogłoszenia poprzez dodanie dodatkowego punktu o treści:

„Zamawiający przewiduje możliwość zmiany cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe lub po zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu komunikacji Elektronicznej. Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług. Zamawiający po uprzednim zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczenie usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodą na modyfikację zał. nr 2 istotne postanowienia umowy poprzez dołożenie zapisu:

„Zamawiający przewiduje możliwość zmiany cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe lub po zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu komunikacji Elektronicznej. Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług. Zamawiający po

uprzednim zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczenie usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

Pytanie 3:

Wykonawca wnosi o modyfikację Istotnych Postanowień Umowy Załącznik nr 2 do Ogłoszenia poprzez usunięcie pkt. 13.

Poczta Polska S.A. jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te **dotyczą świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania** lub przepisy odrębne stanowią inaczej.

Legalność przetwarzania danych przez Poczta Polska jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztowe).

Poczta Polska S.A., w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych (decyduje o sposobach przetwarzania przekazanych danych) - podpisywanie umowy/zapisów powierzenia, a także przyjmowanie dodatkowych obowiązków nastąpi bez podstawy prawnej.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację Istotnych Postanowień Umowy Załącznik nr 2 do Ogłoszenia poprzez wykreślenie pkt . 13

Pytanie 4:

Zamawiający w pkt. 16 Istotnych Zamówień Umowy wskazał zobowiązanie wykonawcy do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 5% wartości kontraktu, w razie rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy. To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy rozwiązanie umowy niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody. Niezależnie od tego wskazać należy, że wysokość kary w tym kształcie bezzasadnie abstrahuje od momentu, w którym następuje naruszenie obowiązku uzasadniające rozwiązanie umowy oraz od zakresu zrealizowanej już przez wykonawcę usługi. Tymczasem w ocenie wykonawcy ważna jest okoliczność, czy ewentualne rozwiązanie umowy następuje na początku, czy też pod koniec obowiązywania umowy.

W konsekwencji, w ocenie wykonawcy postanowienie zastrzegające obowiązek zapłaty kary na wypadek rozwiązania umowy jest oderwane od możliwości poniesienia szkody przez Zamawiającego i winno być usunięte z projektu umowy. Wprowadzenie przez Zamawiającego obowiązku zapłaty kary umownej w wysokości 5% wartości kontraktu należy uznać za zastrzeżenie rażąco wygórowanej kary umownej, zaś skorzystanie przez Zamawiającego z tak sformułowanej kary umownej byłoby czynieniem przez Zamawiającego użytku ze swego prawa w sposób sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa oraz zasadami współzycia społecznego, czyli naruszeniem art. 5 kodeksu cywilnego.

Zastrzeżenie rażąco wygórowanej kary umownej należy uznać za sprzeczne z zasadami współzycia społecznego i uprawnia wniosek o uznanie za nieważne takiego postanowienia na podstawie art. 58 kodeksu cywilnego.

Biorąc powyższe pod uwagę, wykonawca wnosi o wykreślenie takiego postanowienia z projektu umowy.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu w następującej treści: „Zamawiający w pkt. 16 Istotnych Zamówień Umowy wskazał zobowiązanie wykonawcy do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 0,01% wartości kontraktu”

Zamawiający musi zabezpieczyć się na wypadek nieprawidłowego realizowania umowy.

Pytanie 5:

W załączniku nr 2 do Istotnych Postanowień umowy Zamawiający zastrzega, że płatność na podstawie wystawionej faktury może być pomniejszona o kwoty należnych Wykonawcy kar umownych określonych w pkt. 15, 16, 17 istotnych postanowień umowy oraz zwrotu należnych Zamawiającemu opłat.

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 Istotnych Postanowień Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści Istotnych Postanowień umowy pkt. 18 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną modyfikację

Pytanie 6:

Wykonawca, w związku z rozbieżnościami pomiędzy załącznikiem nr 1 do ogłoszenia pkt 1.24, a załącznikiem nr 2 do ogłoszenia pkt 10 ppkt. e) prosi o potwierdzenie, że termin płatności to 21 dni od wystawienia faktury VAT.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający potwierdza, że termin płatności faktur wynosi 21 dni (zmodyfikowany zostanie zapis w zał. nr 2 w pkt 10 ppkt.e.

Pytanie 7:

W załączniku nr 2 do ogłoszenia pkt 10 ppkt. a) Zamawiający wskazał usługi (przesyłka pobraniowa oraz na warunkach szczególnych), których brak jest w formularzu ofertowym oraz ofercie Wykonawcy :

Wobec powyższego Wykonawca wnioskuje o dopisanie w załączniku nr 2 do pkt 10 ppkt h) o następującej treści: h) Usługi pocztowe świadczone przez Wykonawcę, a nieobjęte przedmiotem zamówienia lub objęte przedmiotem zamówienia, a nie ujęte w formularzu oferty będą zlecane Wykonawcy i rozliczane według aktualnie obowiązującego cennika – (ceny w dniu nadania) usług pocztowych Wykonawcy”.

Powyższe podyktowane jest tym, iż Zamawiający może mieć potrzebę skorzystania z innych usług pocztowych, które są nie ujęte w formularzu ofertowym.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu w załączniku nr 2 do pkt 10 poprzez dodanie ppkt h)

Pytanie 8

Zamawiający wskazuje, że termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia otrzymania reklamacji. Światowa Konwencja Pocztowa w art. 19 i 23 Regulaminu Poczty Listowej (dział RL150) określa 90-dniowy termin na rozpatrzenie reklamacji przesyłki zagranicznej i wypłatę odszkodowania. Wobec tego Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę w/w zapisu na następujący:

„Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni dla przesyłek krajowych i 90 dni dla przesyłek zagranicznych od dnia otrzymania przez Wykonawcę reklamacji.”

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną modyfikację zapisu

Pytanie 9

Zamawiający w Załączniku nr 1 i 2 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia poczty przychodzącej w dni robocze w godzinach od 12.00-13.30 do siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe (art. 46 ust. 2 pkt. 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto 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 prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych **godzin doręczania** przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia poczty przychodzącej w dni robocze w godzinach pracy urzędu tj. od 8.00-14.30 do siedziby Zamawiającego Jednakże informuje że odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego możliwy jest od godz. 12.00 każdego dnia.

Pytanie 10

Postępowanie nie uwzględnia regulaminów Wykonawcy. Wykonawca świadczy usługi m.in. w oparciu o wewnętrzne regulaminy na mocy, których odbywa się świadczenie wykonywanych usług. Czy Zamawiający dopuszcza po wyborze oferty Wykonawcy dodanie do umowy zapisów dotyczących regulaminów mających zastosowanie w przedmiotowym postępowaniu?

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną modyfikację zapisu

Pytanie 11

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

ODPOWIEDZ:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną modyfikację zapisu

Pytanie 12

W celu równowagi zapisów Wykonawca prosi o dopisanie w załączniku nr 2 pkt 3

Każda ze Stron może rozwiązać Umowę z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego. Oświadczenie o rozwiązaniu lub wypowiedzeniu Umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności.

ODPOWIEDZ:

Z uwagi na konieczność prowadzenia procedur zgodnie z ustawą p.z.p. Zamawiający nie może wyrazić zgody na proponowany zapis (w ciągu miesiąca nie jest możliwe wytonienie nowego wykonawcy).

Zamawiający wyraża zgodę na następującą modyfikację zapisu:

Każda ze Stron może rozwiązać Umowę z zachowaniem 3 miesięcznego okresu wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego. Oświadczenie o rozwiązaniu lub wypowiedzeniu Umowy wymaga formy pisemnej pod rygorem nieważności.

Pytanie 13

Wykonawca prosi o doprecyzowanie o jakie upoważnienie zatrudnienia chodzi lub wykreślenie zapisu zastępując następującym

- 8 Wykonawca zobowiązany będzie świadczyć usługi codziennego odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego, w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do piątku w godzinach od **12.00 do 13.30** przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy po okazaniu upoważnienia zgodnie regulaminem usługi.....

ODPOWIEDZ:

Zamawiający dokona następującej modyfikacji:

Wykonawca zobowiązany będzie świadczyć usługi codziennego odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego, w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do piątku od godz. **12.00** przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy po okazaniu pisemnego upoważnienia Wykonawcy do odbioru przesyłek do wysyłki od Zamawiającego.

W przypadku gdy Wykonawca przedstawi listę upoważnionych osób do odbioru przesyłek od Zamawiającego po podpisaniu umowy każdorazowe okazywanie upoważnienia nie będzie konieczne. Przy czym Zamawiający wymaga żeby osoby odbierające przesyłki były zatrudnione na umowę o pracę np. listonosze

Pytanie 14

W treści załącznik 1 do ogłoszenia w pkt 1.7 b) Zamawiający określa wysokość kary umownej w wysokości 500 zł., :

To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy dotyczące zatrudnienia niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody, a w przypadku stwierdzenia naruszenia warunków bezpieczeństwa i ochrony danych osobowych reguluje to Rozporządzenie o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 Wobec powyższego Wykonawca wnioskuje o wykreślenie w/w kary lub zmniejszenie do kwoty 100zł.,

ODPOWIEDZ:

Zamawiający na podstawie art. 29 ust 3a ustawy p.z.p. określa w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz.U. z 2018 r. poz. 917, 1000, 1076, 1608 i 1629).
Wymóg musi być usankcjonowany w związku z czym zamawiający nie wykreśli tego zapisu, może zmniejszyć sankcję do proponowanej kwoty 100 zł

Pytanie 15

Wykonawca prosi o sprawdzenie i potwierdzenie czy nie doszło do omyłki pisarskiej w załączniku nr 1 do ogłoszenia w treści pkt 1.28. i 1.29 - dotyczący numeracji załączników

ODPOWIEDZ:

Zamawiający informuje że doszło do pomyłki pisarskiej .

Pytanie 16

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że nastąpiła omyłka pisarska w treści załącznik nr 7 Formularz ofertowy (ostatnia pozycja). Pozycja „usługa odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego” ilość miesięcy to zgodnie z zapisami umowy wynosi 8 , a nie jak wskazano 24. Zgodnie z ogłoszeniem umowa ma obowiązywać od 01-05-2019 do 31-12-2019 r.

ODPOWIEDZ:

Zamawiający skorygował oczywistą pomyłką w formularzu cenowym (ostatnia pozycja) Pozycja „usługa odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego” ilość miesięcy - wynosi 8

W związku z powyższym Zamawiający dokonuje przesunięcia terminu składania ofert

Ofertę wraz z dokumentami, o których mowa w pkt 7.16 należy złożyć w terminie do dnia **08.04.2019 roku do godziny 10:00** w siedzibie w Zamawiającego:

Na kopercie/opakowaniu (w tym opakowaniu poczty kurierskiej) należy umieścić następujące oznaczenia:

- a) nazwa, adres, numer telefonu i faksu wykonawcy;
- b) Gmina Jedlińsk, ul. Warecka 19, 26-660 Jedlińsk
- c) OFERTA – „Usługi pocztowe ”
- d) Nie otwierać przed dniem 08.04.2019 r. do godz. 10:15.

Otwarcie ofert nastąpi w dniu **08.04.2019 r. o godzinie 10:15** w siedzibie Urząd Gminy Jedlińsk, ul. Warecka 19, 26-660 Jedlińsk, sala konferencyjna (I piętro).

Ponadto zamieszczamy zmodyfikowane załączniki do niniejszego postępowania;:

- Załącznik 1- szczegółowy opis przedmiotu zamówienia
- Załącznik 2 – Istotne postanowienia umowy
- Załącznik nr 7a – Formularz cenowy

Z up. Wójta Gminy
A. Pawluczyk
mgr inż. Andrzej Pawluczyk
Sekretarz Gminy