

OR-ZW-I.ZP.U.272.76.2020.LB

Warszawa, dnia 18 stycznia 2021 r.

## UCZESTNICY POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

### Wyjaśnienia i zmiana treści ogłoszenia o udzielanym zamówieniu na usługi społeczne

W związku z pytaniami wniesionymi do treści ogłoszenia o udzielanym zamówieniu publicznym na usługi społeczne dot. **świadczenia usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym realizowanych w 2021 r. oraz świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym do realizacji przez operatora wyznaczonego w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych i paczek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2020 r. poz. 1041), na rzecz wojewódzkich samorządowych jednostek organizacyjnych, na rzecz których realizowane jest zamówienie**, Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

#### Pytanie 1

Poprawne adresowanie przesyłek jest istotnym elementem wpływającym na jakość i terminowość świadczenia usług. W związku z powyższym wnioskujemy o wyrażenie zgody na możliwość dodania „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”, w postaci załącznika do umowy uzgodnionego z wyłonionym w przetargu Wykonawcą.

#### Odpowiedź

**Zamawiający zobowiązuje się do przestrzegania zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych na podstawie zapisów paragrafu 3 ust. 2 i ust 4 projektu Umowy oraz na podstawie Regulaminu świadczenia usług pocztowych Wykonawcy, który będzie stanowił załącznik nr 4 do Umowy.**

#### Pytanie 2

Zamawiający w ust. 10 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (dalej SOPZ) Części I, ust. 9 SOPZ Części II oraz § 3. ust. 18 Wzoru Umowy wskazuje termin doręczenia do siedziby Zamawiającego pokwitowanego przez adresata „potwierdzenia odbioru”. Świadczenie usług pocztowych odbywa się zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności z ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2016 r., poz. 1113) oraz Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie wykonywania warunków usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. poz. 545). W żadnym z przytoczonych aktów prawnych nie ma określonego terminu zwrotu „potwierdzenia odbioru”. Co prawda samo Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę. Krajowy ustawodawca określając wymogi dotyczące operatora wyznaczonego wskazuje jednocześnie warunki świadczenia usług pocztowych, które zapewniają określoną jakość. W niniejszym postępowaniu Zamawiający formułuje warunki zdecydowanie surowsze od warunków przewidzianych w Rozporządzeniu wobec operatora wyznaczonego, co narusza zasadę proporcjonalności warunków postępowania. Określone warunki są na tyle surowe, iż zdecydowanie ograniczają konkurencję w postępowaniu, a tym samym stanowią warunek nadmierny i nieproporcjonalny. Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu pkt. 8 Opisu Przedmiotu Zamówienia. Proponujemy zapis w ust. 10 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia (dalej SOPZ) Części I, ust. 9 SOPZ Części II oraz § 3. ust. 18 Wzoru Umowy: Wykonawca będzie doręczał do siedziby głównej lub oddziałów zamiejscowych Jednostki pokwitowane przez Adresata „zwrotne potwierdzenie odbioru”, niezwłocznie po doręczeniu przesyłki

#### Odpowiedź

**Zapisy Części I, ust. 10 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia, Części II ust. 9 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia oraz paragrafu 3 ust. 18 projektu Umowy pozostają bez zmian.**

#### Pytanie 3

Zamawiający w ust. 11 SOPZ Części I oraz ust. 10 SOPZ Części II określa termin do odbioru przesyłki przez adresata w ciągu 14 dni roboczych. Zgodnie z Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego termin ten określony jest jako 14 dni. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu w ust. 11 SOPZ Części I oraz ust. 10 SOPZ Części II zgodnie z poniższym: W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczonych od dnia następnego po dniu

pozostawienia pierwszego awizo. W tym terminie, w siódmym dniu od dnia próby dostarczenia przesyłki, Wykonawca pozostawia kolejne zawiadomienie (drugie awizo). Po upływie terminu odbioru (14 dni liczonych od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo), przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nieodebrania przez adresata

#### **Odpowiedź**

Zamawiający dokona zmiany zapisów w Części I ust 11 i Części II ust 10 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia, zgodnie z poniższym: W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczonych od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo. W tym terminie, w siódmym dniu od dnia próby dostarczenia przesyłki, Wykonawca pozostawia kolejne zawiadomienie (drugie awizo). Po upływie terminu odbioru (14 dni liczonych od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo), przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nieodebrania przez adresata

#### **Pytanie 4**

Zamawiający w § 3. ust. 13 Wzoru Umowy określił terminy, w jakich powinny być doręczane przesyłki. W związku z tym, iż przedmiotem zamówienia są powszechne usługi pocztowe, których terminy doręczenia zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi, a na które powołuje się także Zamawiający w § 3. ust. 1 Wzoru Umowy Wykonawca wnioskuje o uwzględnienie powyższego w zapisach § 3. ust. 13 Wzoru Umowy. Proponujemy zapis w § 3. ust. 13 Wzoru Umowy: 13. Przewidywany czas doręczenia przesyłek pocztowych nie powinien przekraczać terminów określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego

#### **Odpowiedź**

Zapisy § 3. ust. 13 projektu Umowy pozostają bez zmian.

#### **Pytanie 5**

Zamawiający w § 4. ust. 8 Wzoru Umowy określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak datę wystawienia faktury, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z datą sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury, określony jako od daty wystawienia faktury, został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach. Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację zapisu w § 4. ust. 8 Wzoru Umowy zgodnie z poniższym: 8. Termin płatności faktur wynosić będzie 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę.

#### **Odpowiedź**

Zapisy § 4 ust 8 projektu Umowy pozostają bez zmian.

#### **Pytanie 6**

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający pod pojęciem prawidłowo wystawionej faktury wskazanej w § 4. ust. 8 Wzoru Umowy rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami w art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza, że pod pojęciem prawidłowo wystawionej faktury, wskazanej w § 4. ust. 8 projektu Umowy, rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami art 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług, o ile na fakturze wszystkie elementy są prawidłowo określone.

#### **Pytanie 7**

Zamawiający w § 4. ust. 9 Wzoru Umowy określa dzień zapłaty faktury VAT jako dzień obciążenia rachunku bankowego Jednostki.

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.

Ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, wnioskujemy o modyfikację określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym. Proponujemy zapis:

9. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy

#### **Odpowiedź**

Zapisy w § 4 ust. 9 projektu Umowy pozostają bez zmian.

#### **Pytanie 8**

Praktyka rynku pocztowego wypracowała 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 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.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych, poprzez:

- Modyfikację zapisów w § 5 Wzoru Umowy:

1. W przypadku nie przystąpienia Wykonawcy do wykonania Umowy w terminie wskazanym w § 2 ust. 1 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Wspólnemu Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1.

2. W przypadku rozwiązania Umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w tym w przypadku nienależytego wykonywania przez niego postanowień Umowy, Wykonawca zapłaci Wspólnemu Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1.

3. W przypadku uchybienia przez Wykonawcę terminu, o którym mowa w § 3 ust. 1 z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Jednostce wobec której nastąpiło uchybienie terminowi, karę umowną w wysokości 0,001% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

- Wykreślenie z § 5 ust. 4 Wzoru Umowy z uwagi na fakt, iż przedmiotem postępowania są powszechne usługi pocztowe, co do których stosuje się przewidywane terminy doręczenia określone w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.

Należy zauważyć iż Zamawiający w § 3 ust. 22 Wzoru Umowy przewidział już odszkodowanie z tytułu nienależytego wykonania usługi, wobec czego za to samo uchybienie Wykonawca musiałby zapłacić podwójne odszkodowanie

### **Odpowiedź**

Zamawiający wykreśli z § 5 ust. 4 projektu Umowy, pozostałe zapisy § 5 pozostają bez zmian.

### **Pytanie 9**

W związku z faktem, iż zapisy w § 5 ust. 5 Wzoru Umowy naruszają zapisy art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego Wykonawca wnioskuję o jego wykreślenie.

### **Odpowiedź**

Zapisy § 5 ust. 5 projektu Umowy pozostają bez zmian. Przepisy art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego należy traktować odrębnie - § 5 ust. 5 projektu Umowy jest prawnie dopuszczalny na podstawie art. 87 ust. 1 Prawo pocztowe.

### **Pytanie 10**

Zamawiający w § 5 ust. 6 Wzoru Umowy określa sposób potrącania kar umownych. Wykonawca ze względu na funkcjonujące wewnętrzne uregulowania oraz konieczność posiadania formalnej podstawy do rozliczenia kar umownych, zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów na następujący:

6. Strony uzgadniają, że w razie naliczenia przez Wspólnego Zamawiającego lub właściwą Jednostkę kary umownej, Wykonawca zapłaci karę umowną na wskazane konto Zamawiającego w terminie 14 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania, zgodnie z wystawioną notą obciążeniową przez Zamawiającego.

### **Odpowiedź**

Zapisy § 5 ust. 6 projektu Umowy pozostają bez zmian. Zamawiający podkreśla, że podstawą formalną do rozliczenia kary umownej będzie nota księgową (obciążeniową), o której mowa w § 5 ust. 7 projektu Umowy.

### **Pytanie 11**

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie wymiarów zwrotów przesyłek zagranicznych wskazanych w formularzu cenowym:

Przesyłka o masie do 500 g to przesyłka:

- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość – 20 mm, długość – 230 mm, szerokość – 160 mm.

Przesyłka o masie do 1000 g to przesyłka:

- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość – 20 mm, długość – 325 mm, szerokość – 230 mm.

Przesyłka o masie do 2000 g to przesyłka:

- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- o maksymalnych wymiarach - gdzie suma długości, szerokości i wysokości przesyłki nie może przekroczyć 900 mm, przy czym największy z wymiarów nie może przekroczyć 600 mm,
- także w formie rulonu, którego suma długości i podwójnej średnicy nie przekracza 1040 mm, przy czym długość nie może przekroczyć 900 mm.

### **Odpowiedź**

Zamawiający potwierdza wymiary zwrotów przesyłek zagranicznych wskazanych w formularzu cenowym.

### **Pytanie 12**

Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?

### **Odpowiedź**

Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego, w rozumieniu art. 17 ustawy Prawo pocztowe, na podstawie zapisów zawartych w § 3 ust. 12 projektu Umowy oraz Części II ust. 20 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia.

### **Pytanie 13**

Czy Zamawiający w ramach niniejszego postępowania przewiduje nadawanie przesyłek, do których zastosowanie mają art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub Kodeksu postępowania cywilnego.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający w ramach postępowania przewiduje nadawanie przesyłek, do których zastosowanie mają art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub Kodeksu postępowania cywilnego, na podstawie zapisów zawartych w Części II ust. 20 pkt. 2 Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia oraz § 3 ust.12 projektu Umowy.

### **Pytanie 14**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość, aby świadcząc usługi w ramach niniejszego postępowania Wykonawca umieszczał przesyłki Zamawiającego w innych kopertach, w tym zawierających inne nadruki niż Zamawiającego?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości, aby Wykonawca świadcząc usługi pocztowe w ramach niniejszego postępowania umieszczał przesyłki Zamawiającego w innych kopertach, w tym zawierających inne nadruki niż Zamawiającego.

### **Pytanie 15**

Czy Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca świadczący usługi w ramach niniejszego postępowania umieszczał na przesyłkach Zamawiającego znaki opłaty pocztowej innego Operatora Poczтового niż Wykonawca, któremu Zamawiający udzielił zamówienia?

#### **Odpowiedź**

Zamawiający dopuszcza, aby Wykonawca świadczący usługi w ramach niniejszego postępowania umieszczał na przesyłkach Zamawiającego znaki opłaty pocztowej innego Operatora Poczтового niż Wykonawca, któremu Zamawiający udzielił zamówienia.

### **Pytanie 16**

Czy Zamawiający w związku z tym, iż umożliwi wykonanie zamówienia przez podwykonawców dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego? W wyniku tego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurować inny podmiot niż Zamawiający.

#### **Odpowiedź**

Zamawiający nie umożliwi wykonania zamówienia przez podwykonawców.

### **Pytanie 17**

Uwzględniając obecnie obowiązujący w kraju stan zagrożenia epidemiologicznego wynikający z zapobiegania, przeciwdziałania i zwalczania COVID-19. (Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 13.03.2020 roku) Wykonawca informuje, iż stoi w obliczu konieczności dostosowywania funkcjonowania sieci placówek pocztowych do aktualnej/szczegółowej sytuacji.

Wykonawca w ramach bieżącej działalności podejmuje wszelkie rozwiązania, w granicach obowiązującego prawa, mające zapewnić wypełnienie obowiązków nałożonych na operatora wyznaczonego. Niemniej jednak w przypadkach, spowodowanych zagrożeniem epidemiologicznym (niezależnych od Wykonawcy) mogą wystąpić sytuacje skutkujące możliwością ograniczenia dostępności do niektórych placówek pocztowych.

Biorąc powyższe pod uwagę, czy w zaistniałej sytuacji Zamawiający uzna za spełnione warunki dotyczące placówek w przypadku konieczności dostosowania ich funkcjonowania do zmieniającej się dynamicznie sytuacji na terenie kraju.

#### **Odpowiedź**

W związku z sytuacją epidemiologiczną na terenie kraju, Zamawiający uzna, o ile jest to niezbędne, za spełnione warunki dotyczące sieci placówek pocztowych, jeśli chodzi o konieczności dostosowania ich funkcjonowania do dynamicznie zmieniających się okoliczności, wynikających ze stanu zagrożenia, wywołanego przez COVID-19. Powyższa sytuacja nie może stanowić stałego procesu.

Pozostałe zapisy treści ogłoszenia pozostają bez zmian.

Powyższe wyjaśnienia i zmiana treści ogłoszenia o udzielanym zamówieniu na usługi społeczne zostanie zamieszczona na stronie Platformy Zakupowej <https://platformazakupowa.pl/pn/mazovia>