

GKG.GPZ.2110.16.2023

Poznań, 19 września 2023 r.

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji **pn. świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym.**

Zamawiający – Powiatowy Ośrodek Dokumentacji Geodezyjnej i Kartograficznej – działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.), przekazuje pytania i wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej: „SWZ”).

Pytanie nr 1 (przytoczenie pytania wykonawcy):

Załącznik nr 7 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy, §5 ust. 1 pkt 1) i 5), pkt 3) oraz 4)-
KARY UMOWNE:

„1) Odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia brutto, które pozostało do wykonania umowy

oraz

”5) Odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy karę umowną w wysokości 5 % wynagrodzenia brutto, które pozostało do wykonania umowy. Nie dotyczy to sytuacji opisanej w § 8 umowy.”

Rozumiejąc potrzebę zabezpieczenia interesu stron kontraktu w obszarze jego prawidłowej realizacji przez cały okres 36 m-cy Wykonawca wnosi o zmniejszenie wymiaru kary umownej we wskazanych punktach - obustronnie - do 2% wartości brutto umowy. Proponowany wymiar kary zabezpieczenia interesu Zamawiającego w trakcie realizacji kontraktu będącego efektem zamówienia publicznego, jednocześnie wymiar kary będzie akceptowalny z ekonomicznego punktu widzenia Wykonawcy.

„3) Za zawinione przez Wykonawcę nienadanie przesyłek w dniu odbioru korespondencji od Zamawiającego Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 250 zł. za każdy stwierdzony przypadek”

Wykonawca zwraca uwagę, że nie każdy przypadek nienadania przesyłki w dniu odbioru korespondencji od Zamawiającego będzie zależny od Wykonawcy. W sytuacji, gdy dana przesyłka nie będzie odpowiadała wymogom regulaminowym (m.in. niepełny adres, brak wymaganych oznaczeń, nieprawidłowe opakowanie itp), jednocześnie nie będzie można uzgodnić z Zamawiającym procedury usunięcia nieprawidłowości w tym samym dniu, przesyłka zostanie przekazana Zamawiającemu w dniu następnym w celu dostosowania jej do wymogów regulaminowych i ponownego przekazania do nadania – zgodnie z § 2 ust 5 umowy.

Uwzględniając powyższe Wykonawca wnosi o wykreślenie kary określonej w § 5 ust 1, pkt 3), jednocześnie podkreślając, że interesy Zamawiającego w materii świadczenia usług pocztowych zabezpieczają przepisy wyższe, w tym ustawa Prawo pocztowe jak i wewnętrzne Regulaminy usług świadczonych przez Wykonawcę – tj. określona w nich procedura odszkodowawcza, która gwarantuje

wypłatę odszkodowania na wypadek nienależytego wykonania i niewykonania zleczonych przez Zamawiającego w ramach umowy usług.

Z uwagi na powyższe Wykonawca wnosi o wykreślenie wymienionego zapisu w całości.

„4) w przypadku niezłożenia w terminach, o których mowa w § 2 ust 13 niniejszej umowy oświadczenia potwierdzającego spełnienie przez wykonawcę lub podwykonawcę obowiązku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, o których mowa w § 2 ust. 11 niniejszej umowy, wykonawca zobowiązany jest zapłacić zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,02% wartości umowy, o której mowa w § 3 ust 1 niniejszej umowy”.

Wykonawca wnosi o wykreślenie wskazanej kary – fakt nieprzedłożenia w terminie oświadczenia potwierdzającego spełnienie warunku dotyczącego zatrudnienia nie wpływa w żaden sposób na prawidłowość realizacji usług będących przedmiotem zamówienia – może być natomiast efektem spiętrzenia zadań w wyniku np. absencji pracowników.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 1:

Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisów dotyczących kar umownych. Zapisy w obecnym kształcie pokazują intencje zamawiającego. W ocenie zamawiającego zostały dostatecznie zminimalizowane. Postawa zamawiającego jest związana z potrzebą zapewnienia odpowiedniej jakości świadczonych usług. W ramach niniejszej umowy zamawiający będzie nadawał w większości przesyłki na zasadach szczególnych (ok. 80% takowych przesyłek), dla których istotny jest termin nadania oraz konieczność nadania ich u operatora wyznaczonego. Niewywiązywanie się chociażby z tego obowiązku może generować poważne konsekwencje u zamawiającego. Kary umowne mają pełnić jedynie rolę motywującą do przestrzegania zapisów niniejszej umowy. Ich brak lub nieadekwatna wielkość może spowodować nagminne nieprzestrzeganie zapisów kontraktu, który ma charakter ciągły i długotrwały, co może spowodować szereg utrudnień po stronie zamawiającego.

Pytanie nr 2 (przytoczenie pytania wykonawcy):

1. Załącznik nr 7 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy, §5 ust. 4 - KARY UMOWNE:
„4. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia.”

Wskazany zapis uprawnia Zamawiającego do potrącenia w każdym czasie i bez zgody Wykonawcy należności z tytułu odszkodowań i kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia. W ocenie Wykonawcy ww. zapis stawia na nierównej pozycji Wykonawcę jako stronę umowy i daje Zamawiającemu nieograniczone prawo do potrącenia z należnego Wykonawcy wynagrodzenia naliczonych przez siebie kar. Zapis w aktualnym brzmieniu uniemożliwia Wykonawcy ocenę zasadności naliczenia kary/odszkodowania przez Zamawiającego i wniesienie jakiegokolwiek zastrzeżenia w tym zakresie.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 5 ust. 5 zgodnie z poniżej zaproponowaną treścią:
„Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego należności z tytułu odszkodowań i kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia o ile Zamawiający poinformował wcześniej w tym zakresie Wykonawcę i Wykonawca nie wniósł w tym zakresie sprzeciwu. Wykonawca ma 14 dni na wniesienie sprzeciwu, o którym mowa powyżej.”

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 2:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisów projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 7 do SWZ) § 5 ust. 4 - KARY UMOWNE. Należy zauważyć, iż nawet instytucja potrącenia

ustawowego uregulowana w art. 498 i następujących artykułach kodeksu cywilnego nie wymaga zgody drugiej strony na potrącanie należności, ani też nie jest uwarunkowana decyzją stron.

Pytanie nr 3 (przytoczenie pytania wykonawcy):

2. Załącznik nr 7 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy, §7 ust. 1, pkt 1 lit a) w związku z ust. 2-4:

Z uwagi na sposób zmiany stawki podatku Vat Wykonawca zauważa, że zachodzi tu automatyzm prawny i strony kontraktu: Zamawiający i Wykonawca - są zobowiązane do stosowania we wzajemnych rozliczeniach aktualnej stawki podatku VAT, zgodnie z obowiązującą ustawą i nie zachodzi tu konieczność ustalania wpływu zmiany na wartość kontraktu - wynika ona wprost ze zmiany ustawowej.

Z uwagi na powyższe wnosimy o dopisanie zastrzeżenia, że konieczność przesyłania wniosków i uzasadnień nie dotyczy przypadku wskazanego w § 7 ust. 1 , pkt 1, lit a).

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 3:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany zapisów projektowanych postanowień umowy § 7 ust. 2-4. Zgodnie z przepisami art. 436 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający ma obowiązek w projektowanych postanowieniach umowy zawrzeć zasady dokonywania zmian wysokości wynagrodzenia, co też uczynił. W związku z szeregiem obowiązków jakie nakłada na zamawiającego ustawa Prawo zamówień publicznych zamawiający nie może pozwolić sobie w tym zakresie na automatyzm.

Wobec powyższego nie ma możliwości odstąpienia o wymogu sporządzania dokumentacji związanej z koniecznością zmiany umowy oraz określenia skutków tej zmiany.

Pytanie nr 4 (przytoczenie pytania wykonawcy):

Załącznik nr 7 do SWZ – Projektowanie Postanowień Umowy §2 ust. 15 - 17.

Zamawiający wskazał wymóg w zakresie elektromobilności, w rozumieniu ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych, powołując się na dyspozycję przepisu art. 68 ust. 3 ustawy. Zgodnie z tym przepisem jednostka samorządu terytorialnego, o której mowa w art. 35 ust. 2, od dnia 1 stycznia 2022 r. wykonuje, zleca lub powierza wykonywanie zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1, podmiotom, których łączny udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. – Prawo o ruchu drogowym, używanych przy wykonywaniu tego zadania wynosi co najmniej 10%. Wykonawca uważa, że przepis nie dotyczy Powiatowego Ośrodka Dokumentacji Geodezyjnej i Kartograficznej, a nakłada określone obowiązki na jednostki samorządu terytorialnego (województwa, powiaty, gminy). Wykonawca wnioskuję zatem o zaniechanie stawiania wymogów w zakresie elektromobilności oraz o wykreślenie postanowień umownych w zakresie elektromobilności, ze względu na ich niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi.

Jeżeli z kolei wniosek wykonawcy nie zostanie uwzględniony przez Zamawiającego, który wymogi stawiane w cytowanym przepisie jednostkom, których organem założycielskim jest powiat uważa za adekwatne również dla tych jednostek, wykonawca zauważa, że ustawodawca ograniczył zakres zastosowania przepisu art. 68 ust. 3 tylko do zleczanych lub powierzanych zadań publicznych, o których mowa w art. 35 ust. 2 pkt 1. Gdyby zamiarem ustawodawcy było objęcie wymogiem elektromobilności wszystkich zadań jednostki samorządu terytorialnego, nie wprowadziłby ograniczenia określonego w art. 35 ust. 2 pkt 1 ustawy.

Przedmiotem postępowania ogłoszonego obecnie przez Zamawiającego jest Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym. Tym samym w ogłoszonym postępowaniu

Zamawiający nie zleca wykonywania zadania publicznego organu jednostki samorządu terytorialnego. Katalog zadań organu samorządu powiatowego określa art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym – na który powołuje się przepis art. 35 ust. 2 pkt 1. Świadczenie usług pocztowych nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu wskazanych przepisów – w wyliczeniu nie znajdujemy tego typu usług. Wymogi w zakresie zlecenia wykonywania zadań publicznych nie dotyczą tym samym postępowań w zakresie świadczenia usług pocztowych. Wymogi w tym zakresie nie mogą być wskazywane przez jednostki samorządu terytorialnego jako warunek przystąpienia do postępowania, gdyż wykonawca, będący operatorem pocztowym co do zasady nie wykonuje zadań publicznych jednostek samorządu terytorialnego. Oczywiście hipotetycznie istnieje możliwość zlecenia wykonania własnego zadania publicznego operatorowi pocztowemu, ale w tym przypadku przedmiot ogłoszonego postępowania nie wskazuje na żadne z zadań wymienionych w wyliczeniu ustawowym. Powyższe oznacza, że wymogi w zakresie elektromobilności, stawiane przed organami jednostek samorządu terytorialnego w art. 35 ust. 2-4 oraz art. 68 ust. 3 ustawy, w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2021 r. o zmianie ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 roku, poz. 2269) dotyczą realizacji i zlecenia wykonania zadań publicznych, wśród których nie ma świadczenia usług pocztowych, będących przedmiotem niniejszego postępowania.

Za powyższym świadczy również fakt, że przedmiot zadania (objętego Umową) nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu przywołanych przepisów. Zamawiający nie zleca ani nie powierza wykonywania zadania publicznego z zakresu zadań powiatu, a jedynie zleca wykonanie zadania związanego z zadaniem publicznym. Taki związek nie powoduje, konieczności stosowania art. 68 ust. 3 Ustawy do przedmiotowego zadania. W innym przypadku należałoby niemalże każde zadanie powiatu uznać za zadanie publiczne – niemalże bowiem każde zadanie wiąże się w jakiś sposób z zadaniami z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym. Na poparcie powyższego przywołać można wypowiedź przedstawicieli Ministerstwa Klimatu i Środowiska (w zakresie zadań gminy): *"Roboty budowlane są szeroką kategorią zadań. Stosując przepisy ustawy, należy zweryfikować, czy dane działanie mieści się w katalogu ustawowym zadań publicznych realizowanych przez daną jednostkę samorządu. W przypadku np. budowy dróg przez gminę to mieszczą się one w art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, jako sprawy gminnych dróg, ulic, mostów, placów oraz organizacji ruchu drogowego. Takie zadanie podlega więc pod wymogi ustawy o elektromobilności."* (S. Wikariak, Papierowa walka z emisjami i smogiem w zamówieniach publicznych. Potrzebne będą pojazdy elektryczne, "Dziennik Gazeta Prawna" [on-line], 21.09.2021 [dostęp: 3.11.2021]. Dostępny w WWW: <<https://www.gazetaprawna.pl/firma-i-prawo/artykuly/8250335,zamowienia-publiczne-przetargi-branza-budowlana-pojazdy-elektryczne.html>>.). Powyższy cytat potwierdza, że to czy dane zadanie jest zadaniem publicznym, czy tylko zadaniem z nim związanym należy każdorazowo badać. W ocenie Wykonawcy związku takiego nie ma.

Wykonawca wnioskuje o zaniechanie stawiania wymogów w zakresie elektromobilności oraz o wykreślenie postanowień umownych w zakresie elektromobilności, ze względu na ich niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 4:

Zamawiający nie stawia wymogów w zakresie warunku udziału w postępowaniu, których niespełnienie może dyskwalifikować wykonawcę. Przedmiotowe wymagania mają jedynie aspekt środowiskowy związany z kryteriami wyboru oferty najkorzystniejszej. Zgodnie z art. 242 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający ma prawo zastosować kryteria jakościowe m.in.

odnoszące się do aspektów środowiskowych. Zapisy projektowanych postanowień umownych dotyczą sytuacji, w której wykonawca deklaruje, że będzie korzystał przy realizacji umowy z pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. – Prawo o ruchu drogowym i zgodnie z tą deklaracją wykonawca otrzyma dodatkowe punkty w tym zakresie.

Pytanie nr 5 (przytoczenie pytania wykonawcy):

SWZ – pkt XVII Kryteria wyboru i sposób oceny ofert - ppkt 3

„3) K3 – Elektromobilność – 5 pkt.

Elektromobilność tzn. wykorzystanie do transportu przesyłek pojazdów samochodowych elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy Prawo o ruchu drogowym.

Ocena ofert w przedmiotowym kryterium zostanie dokonana na zasadzie TAK/ NIE.

Oferty, w których wykonawca zadeklaruje użytkowanie realizacji zamówienia pojazdy samochodowe elektryczne lub napędzane gazem ziemnym w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy Prawo o ruchu drogowym otrzymają 5 pkt. W przypadku braku zaznaczenia w formularzu, zamawiający przyjmie, iż wykonawca nie deklaruje użytkowania do realizacji zamówienia pojazdów samochodowych elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym i oferta otrzyma 0 punktów.”

Wykonawca wnosi o zmianę Kryterium wyboru i sposób oceny ofert ze względu na niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi. – stanowisko Wykonawcy przedstawione w Pytaniu nr 5.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 5:

W nawiązaniu do odpowiedzi dot. pytania 5 ustawa Prawo zamówień publicznych w art. 242 ust. 2 określa zakres kryteriów oceny ofert, który jest katalogiem otwartym. W ocenie zamawiającego powyższe kryterium jest zgodne z obowiązującymi przepisami prawa, co potwierdza publikacja Urzędu Zamówień Publicznych pn. „Przykładowe społeczne i środowiskowe kryteria oceny ofert w zamówieniach publicznych” dostępna od 7.12.2019 r. na stronie urzędu. Wobec powyższego zamawiający nie dokonuje zmiany kryterium oceny ofert w zakresie „Elektromobilności”.

Pytanie nr 6 (przytoczenie pytania wykonawcy):

Załącznik nr 7 do SWZ – Projektowanie Postanowień Umowy § 9 ust 1, pkt 3) Zważywszy na okres obowiązywania kontraktu – 36 miesięcy – Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w miejsce treści: „raz wezwie” proponuje treść „ wezwie przynajmniej trzy razy”.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 6:

Zamawiający zmienia brzmienie § 9 ust. 1 pkt 3 Projektowanych postanowień umowy (Załącznik nr 7 do SWZ) na następujące:

3) W przypadku nienależytego wykonywania przez wykonawcę przedmiotu zamawiający wypowie umowę ze skutkiem natychmiastowym. Przed wypowiedzeniem umowy w trybie opisanym w zdaniu wcześniejszym zamawiający dwukrotnie wezwie pisemnie wykonawcę do usunięcia nieprawidłowości. Brak reakcji wykonawcy będzie przesłanką do wypowiedzenia umowy.

Pytanie nr 7 (przytoczenie pytania wykonawcy):

Załącznik nr 1 do SWZ Opis Przedmiotu Zamówienia- usługi kurierskie - pkt 3 lit d)

W związku z ww. punktem Wykonawca informuje, iż realizuje usługę kurierską w następujących terminach:

-termin gwarantowany dla przesyłek o wymiarach maksymalnie do: długość-wysokość- szerokość 60 cm x 60 cm x 70 cm, o wadze do 20 kg to drugi dzień roboczy po dniu nadania – zgodnie z

oczekiwaniem Zamawiającego - pod warunkiem nadania do tzw. godziny granicznej (w mieście wojewódzkim – w placówce pocztowej do godz. 15:00; u kuriera w siedzibie nadawcy do 17:00), - ww. termin nie dotyczy przesyłek z opcją doręczenia do godz. 09:00 i 12:00 – w tych przypadkach termin gwarantowany to dzień następny po dniu nadania do wskazanej godziny pod warunkiem pozytywnej weryfikacji możliwości realizacji usługi dla danej relacji i nadania do tzw. godziny granicznej.

Dla przesyłek niestandardowych (takich, które nie są opakowane w opakowanie w kształcie prostopadłościanu) gwarantowany termin doręczenia to trzeci dzień roboczy po dniu nadania. W związku z powyższym Wykonawca zwraca z prośbą o akceptację powyższego.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 7:

Zamawiający akceptuje standard opisany powyżej przez wykonawcę.

Pytanie nr 8 (przytoczenie pytania wykonawcy):

Wykonawca wnosi o włączenie do umowy załącznika : „klauzula antykorupcyjna” zgodnie z proponowanym w załączeniu wzorem.

Odpowiedź zamawiającego na zadane pytanie nr 8:

Zamawiający nie znajduje uzasadnienia do włączenia wskazanego załącznika do umowy.

Podpisał: Dyrektor Powiatowego Ośrodka Dokumentacji Geodezyjnej i Kartograficznej - Tomasz Powroźnik