

Powiat Gostyński

Gostyń, dnia 20.11.2024 r.

ul. Wrocławska 256

63-800 Gostyń

Dotyczy sprawy: BZP.272.2.19.2024

WYJAŚNIENIA DO SWZ

Dotyczy zadania pn. „**Świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych i ich ewentualnych zwrotów oraz świadczenie usług odbioru przesyłek z siedziby zamawiającego w okresie od dnia 01.01.2025 r. do dnia 31.12.2025 r.**”.

Zamawiający – Powiat Gostyński, ul. Wrocławska 256, 63-800 Gostyń działając zgodnie z przepisami art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320), w związku z pytaniami jakie wpłynęły w dniu **18.11.2024 r.** do Zamawiającego od **Wykonawcy**, Zamawiający udziela poniżej odpowiedzi na pytania wniesione przez Wykonawcę.

PYTANIE 1

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 8 ust. 2, punkt 2), 3), ust. 3.

Zamawiający w zapisach wzoru umowy ustanawia kary umowne. Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób uniemożliwiający de facto możliwość złożenia oferty przez Wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej we wskazanych w treści pytania zapisach jest wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu.

Ponadto Zamawiający określając przedmiot zamówienia jako świadczenie usług pocztowych powołuje się na ustawę z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe i jednocześnie rości sobie prawo do dowolnego wyboru pomiędzy możliwością naliczenia kar umownych a dopiero w dalszej kolejności stosując zapisy ustawy.

Operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zamawiającemu zgodnie z wyżej wymienioną ustawą przysługuje odszkodowanie z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi powszechnej:

- 1) za utratę przesyłki poleconej - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż pięćdziesięciokrotność opłaty pobranej przez operatora wyznaczonego za traktowanie przesyłki pocztowej jako przesyłki poleconej;
- 2) za utratę paczki pocztowej - w wysokości żądanej przez nadawcę, nie wyższej jednak niż dziesięciokrotność opłaty pobranej za jej nadanie;

W celu ustalenia równej pozycji stron, Wykonawca zwraca się z prośbą o analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez: **Wykreślenie zapisów dotyczących możliwości naliczenia kar umownych z zapisów Umowa, § 8 ust. 2, punkt 2), 3), ust. 3.**

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, że jest jednostką organizacyjną Powiatu Gostyńskiego realizującą zadania publiczne wynikające z obowiązujących przepisów prawa, które finansowane są ze środków publicznych i obowiązkiem Zamawiającego jest zabezpieczenie terminowości odbierania i doręczania przesyłek oraz spełnienia przez Wykonawcę obowiązków wynikających z czynności składających się na przedmiot zamówienia. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie postanowień § 8 ust. 2 pkt 2 i 3 oraz ust. 3.

PYTANIE 2

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 8 ust. 4.

Zgodnie z postanowieniami dokumentacji przetargowej usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego,

jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy 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 kodeksu cywilnego stanowi m.in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej.

Z uwagi na niezgodność przywołanego zapisu z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podkreśla, iż postępowanie prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy Prawa zamówień publicznych, które mają zastosowanie w pierwszej kolejności przed innymi przepisami, ponadto Zamawiający podtrzymuje stanowisko zawarte w odpowiedzi na pyt. 1.

PYTANIE 3

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 8 ust. 4.

Jeżeli Wykonawca nie wyrazi zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych wówczas Wykonawca pragnie zauważyć, iż rozwiązanie umowy „przez którąkolwiek ze Stron” może nastąpić z powodu okoliczności za które odpowiada zarówno Wykonawca jak i Zamawiający – poszkodowaną może być każda ze Stron. Dlatego mając na uwadze równe traktowanie stron umowy Wykonawca wnosi o modyfikację wskazanego zapisu na treść wskazaną poniżej oraz jednoczesne zmniejszenie kary umownej do 250 zł, uznając jej wyjściowy wymiar jako dotkliwie wysoki.

1. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 250 zł.
2. W przypadku odstąpienie od umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy karę umowną w wysokości 250 zł.

Dodatkowo, w odczuciu Wykonawcy wskazana treść nie określają procedury wyjaśniającej czy naprawczej dot. sytuacji, które mogą skutkować wypłatą kary umownej. Aby uniknąć pewnej uznaniowości ze strony Zamawiającego i zaskoczenia Wykonawcy potrąconą karą - Wykonawca wnioskuje o dookreślenie procedury w tym zakresie oraz wprowadzenie rozliczania kary umownej poprzez wystawianie odpowiednich dokumentów księgowych, które byłyby podstawą wypłaty tychże kar.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień § 8 ust. 4. Natomiast kwestię rozliczenia kar umownych ureguluje w odpowiedzi na pytanie 4 i § 8 ust. 9 wzoru umowy.

PYTANIE 4

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 8 ust. 9.

W przywołanych w treści pytania zapisach Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczanych kar umownych z wynagrodzenia.

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.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla postanowienia § 8 ust. 9.

PYTANIE 5

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 5 ust. 6.

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług (Dz.U.2018.0.2174 t.j. - Ustawa z dnia 11 marca 2004 r.) w art. 106e wymienia jedynie niezbędne elementy, które musi zawierać faktura. W przypadku stwierdzenia niezgodności w fakturze Zamawiający zgłasza uwagi do Wykonawcy. W uzasadnionych przypadkach Wykonawca wystawia dokument korygujący fakturę, który zgodnie z ustawą nie zwalnia Zamawiającego z zapłaty za fakturę w wyznaczonym terminie. Dlatego zapis o poprawnie wystawionej fakturze nie może zostać zaakceptowany przez Wykonawcę, gdyż rodzi niebezpieczeństwo

długoterminowego odwołania z zapłatą przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy za zrealizowane usługi. Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o wykreślenie zapisu z treści wzoru umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE 6

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 5 ust. 6.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni 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.

Czy w związku z powyższym, Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności, tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień § 5 ust. 6.

PYTANIE 7

Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 4 ust. 15.

Biorąc pod uwagę charakter prowadzonej przez Zamawiającego działalności, Wykonawca prosi o potwierdzenie, że druki potwierdzenia odbioru do wszystkich przesyłek nadawanych w trybach specjalnych Zamawiający będzie się zaopatrywał samodzielnie oraz że **wzór stosowanych druków potwierdzeń odbioru będzie zgodnych ze wzorem obowiązującym u Wykonawcy.**

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że wzór potwierdzeń odbioru będzie zgodny z wzorem obowiązującym u Wykonawcy.

PYTANIE 8

Załącznik nr 6 do SWZ – umowa, § 5, ustęp 13

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie informacji jakich kosztów obsługi bankowej miałby pokrywać Wykonawca?

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla postanowienia § 5, ustęp 13.

PYTANIE 9

Załącznik nr 6 do SWZ – umowa, § 5, ustęp 8

Zdaniem Wykonawcy doszło do omyłki pisarskiej. Prośba o doprecyzowanie w zakresie prawidłowego odniesienia zapisu dot. poniższej treści:

„Wykonawca oświadcza, że będzie przysyłał faktury w sposób określony w ust. ... (...)

Odpowiedź: W pierwszej kolejności Zamawiający prostuje błędne oznaczenie ust. 8 i następnych, który otrzymuje oznaczenie ust. 9 i następne tj. 10, 11, 12, 13, 14, 15 i 16. . Ust. 9 Otrzymuje brzmienie jest następujące: „Wykonawca oświadcza, że będzie przysyłał faktury w sposób określony w ust. 8 pkt W przypadku zmiany przepisów prawa w systemie fakturowania, Strony stosować będą odpowiednie przepisy prawa w miejsce niniejszego postanowienia, co nie będzie stanowiło zmiany Umowy i nie będzie wymagało zawarcia aneksu do Umowy”. Wykonawca ma w tym zakresie możliwość wyboru sposobu wysyłania faktur i może wybrać albo sposób określony w § 5 ust 8 pkt 1 lub pkt 3. Odpowiedni pkt należy wpisać w wykropkowanym miejscu.

PYTANIE 10

Załącznik nr 6 do SWZ – umowa, § 5.

Zamawiający zwraca uwagę, że doszło do omyłki pisarskiej i zwraca się z prośbą o prawidłowe ponumerowanie ustępów.

Odpowiedź: W odpowiedzi na pytanie 9 Zamawiający sprostował numerację.

PYTANIE 11

Załącznik nr 6 do SWZ – umowa, § 4, ustęp 2 a), 8, 17.

Zamawiający informuje, że cena usługi listowej nierejestrowanej, polecanej i wartościowej uzależniona jest od poniższych parametrów:

-kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

-format przesyłek (S,M,L)

- waga przesyłki (do 500 g, 100 g, 2000g)

W związku z powyższym, Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów zamówienia do sposobu określenia rozmiaru przesyłek wg kategorii czasu doręczenia, formatu oraz wagi przesyłki.

Odpowiedź: Zamawiający nie zmienia zapisów zamówienia.

PYTANIE 12

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

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza po rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania wpisanie do umowy kwestii technologicznych między innymi takich jak: wskazanie placówki pocztowej obsługującej Zamawiającego i regulaminów.

PYTANIE 13

Wykonawca prosi o potwierdzenie informacji, że dla Zamawiającego wystarczające będzie, iż dzień dostarczenia e-faktury będzie dniem wysłania jej na e-maila.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

PYTANIE 14

Załącznik nr 1 do SWZ ustęp 3

Zamawiający w dokumentacji przetargowej wskazał niewłaściwe wymiary paczki pocztowej w gabarycie B. Wymiary paczek pocztowych w obrocie krajowym wynoszą:

MAKSIMUM: suma wymiarów (długość, szerokość, wysokość) nieprzekraczająca 3000 mm, przy czym

najdłuższy wymiar nie przekracza 1500 mm

MINIMUM: wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm, z tolerancją +/- 2 mm.

PRZY CZYM:

GABARYT A to paczki o wymiarach:

MINIMUM - wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,

MAKSIMUM - żaden z wymiarów nie może przekroczyć: długość 600 mm, szerokość 500 mm, wysokość

300 mm.

GABARYT B to paczki o wymiarach:

MINIMUM - jeśli choć jeden z wymiarów przekracza długość 600 mm lub szerokość 500 mm lub

wysokość 300 mm,

MAKSIMUM - suma wymiarów (długość, szerokość, wysokość) nieprzekraczająca 3000 mm, przy czym

najdłuższy wymiar nie przekracza 1500 mm.

Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje powyższe wymiary.

Odpowiedź: Zamawiający akceptuje powyższe wymiary.

PYTANIE 15

Załącznik nr 1 do SWZ ustęp 1 e) f), Załącznik nr 2-1 do SWZ, Załącznik nr 6 do SWZ Umowa, § 4 ustęp 2 pod punkt 3)

Wykonawca informuje, że przesyłki ujęte w Załączniku nr 2-1 do SWZ stanowią niewielkie odsetek usług świadczonych przez Wykonawcę na terenie kraju i w obrocie zagranicznym.

Zamawiający w zapisach Załącznika nr 1 do SWZ wskazuje możliwość korzystania z Elektronicznego Potwierdzenia Odbioru (EPO) jednocześnie nie uwzględniając możliwości dokonania wyceny.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o dodanie EPO do Formularza Asortymentowo cenowego.

Odpowiedź: Zamawiający rezygnuje z możliwości otrzymywania EPO, tym samym zmienia zapisy umowy w § 4 ust. 2 na „3) umieszczania na każdej nadawanej przesyłce nazwy odbiorcy wraz z jego adresem, określając jednocześnie rodzaj przesyłki (zwykły, polecony, priorytet

czy zwrotne potwierdzenie odbioru) oraz pełną nazwę i adres zwrotny Zamawiającego;”.

PYTANIE 16

Załącznik nr 1 do SWZ ust. 4.

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Ponadto Wykonawca informuje, że zwrot potwierdzonych podpisem adresata druków ZPO odbywa się w strumieniu przesyłek ekonomicznych nierejestrowanych i nie prowadzi się dla nich wykazu.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na:

„Pokwitowane „zwrotne potwierdzenie odbioru” Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia załącznik nr 1 do SWZ i wprowadza zapis „Pokwitowane „zwrotne potwierdzenie odbioru” Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

W związku z wprowadzonymi zmianami, Zamawiający na podstawie art. 286 ust. 3 ustawy Pzp przedłuża termin składania ofert. **Nowy termin składania ofert zostaje wyznaczony do dnia 26.11.2024 r. do godz. 9:00, otwarcie ofert nastąpi w dniu 26.11.2024 r. o godz. 9:30 oraz termin związania ofertą do dnia 25.12.2024 r.**

Z up. Zarządu Powiatu

(-) Milena Bożyńska

Inspektor

Załączniki:

1. SWZ- modyfikacja 20.11.2024 r.
2. Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia
3. Załącznik nr 1 do SWZ- Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia
4. Załącznik nr 6 do SWZ- wzór umowy