

WOU.271.2.2023

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miejskiego w Łomży” nr sprawy: WOU.271.2.2023

Zamawiający, Miasto Łomża, działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 Ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, wyjaśnia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia zwanej dalej „SWZ”:

Pytanie nr 1:

Przewidziana w § 7 ust. 1 w załączniku 6 kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego oraz charakteru świadczonych usług. Wykonawca nie znajduje uzasadnienia dla żądania zapłaty kary umownej od łącznego maksymalnego wynagrodzenia w wysokości 3 % wynikającej z maksymalnej wartości nominalnej zobowiązania Zamawiającego wobec Wykonawcy wynikającego z oferty.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o rewizję stanowiska Zamawiającego w tym zakresie i modyfikację § 7 ust. 1 w sposób polegający na obniżeniu kary umownej do wysokości 3% niewykorzystanej kwoty. Ponadto Wykonawca w celu ustalenia równej pozycji stron umowy, zwraca się z wnioskiem o zmianę w projekcie umowy zapisu § 7 w ust. 1 poprzez dodanie podpunktu a) i b) w następującym brzmieniu:

1) Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 3% wartości niewykorzystanej kwoty określonej w § 2 ust. 1 umowy w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.

2) W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 3 % wartości niewykorzystanej kwoty, o której mowa w § 2 ust. 1. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający dokonuje zmiany treści załącznika nr 6 do SWZ – wzoru umowy w następującym zakresie:

1) § 7 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 3% wartości Umowy określonej w § 2 ust. 1 w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.”

2) w § 7 po ust. 12 dodaje się ust. 13 w brzmieniu:

„13. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 3% wartości Umowy określonej w § 2 ust. 1. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.”

Jednocześnie informujemy, iż Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę sposobu naliczania kary umownej z zapisu „w wysokości 3% wartości Umowy określonej w § 2 ust. 1” na zapis „w wysokości 3% wartości niewykorzystanej kwoty określonej w § 2 ust. 1 umowy”. Wprowadzenie takiego zapisu godzi w dobro i interes Zamawiającego. Powyższy zapis uzależnia wysokość kary od momentu, w którym jest naliczana, natomiast dla Zamawiającego skutek odstąpienia od umowy przez Wykonawcę czy następuje w połowie realizacji umowy

czy w ostatnim półroczu rodzi takie same skutki i następstwa tj. konieczność przeprowadzenia nowego postępowania i wyboru Wykonawcy zapewniającego świadczenie usług pocztowych. Zastosowanie zaproponowanego przez Wykonawcę zapisu prowadzi do zaburzenia równowagi stron na korzyść Wykonawcy, który z uwagi na wykorzystanie w znaczącym stopniu wartości nominalnej umowy mógłby odstąpić od jej realizacji ponosząc niewielkie skutki finansowe takiego odstąpienia i zostawiając Zamawiającego z koniecznością przeprowadzenia kolejnego postępowania. Taka sytuacja powodowałaby zagrożenie prawidłowości i możliwości realizacji przez Zamawiającego własnych i zleconych zadań publicznych.

Pytanie nr 2:

Wykonawca wnioskuję o wykreślenie kary umownej określonej w § 7 ust. 2 w załączniku 6. Wykonawca zobligowany jest do potwierdzenia nadania przesyłek rejestrowanych Prawem Pocztowym oraz wewnętrznymi regulaminami a ewentualne rozbieżności winny być rozwiązywane na bieżąco w momencie nadania: W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń.

Ponadto Wykonawca proponuje zmianę dokumentacji papierowej na elektroniczną poprzez wykorzystanie internetowej aplikacji, która powstała z myślą, aby usprawnić proces nadawania przesyłek krajowych i zagranicznych. Aplikacja Elektroniczny Nadawca umożliwia:

- elektroniczny proces przygotowania przesyłek,
- generowanie dokumentów nadawczych (Książka Nadawcza, zestawienie ilościowe),
- szybkie przygotowanie większej ilości przesyłek,
- tworzenie książki adresowej – łatwe zarządzanie własną bazą odbiorców (adresatów),
- dostęp do pełnej dokumentacji związanej z obsługą przesyłek
- proste przygotowanie raportów xls i PDF,
- elektroniczne potwierdzenie książki nadawczej,
- import danych o przesyłkach z aplikacji integrujących systemy klienckie z Elektronicznym Nadawcą,
- oszczędność kosztów związanych z obsługą przesyłek.

Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania danych z informacjami o nadawanych przesyłkach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową określoną w umowie. Wszystkie przesyłki przygotowane za pomocą systemu można śledzić z jej panelu lub generować przez zbiorczy raport w formacie xls.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte w załączniku nr 6 do SWZ – wzorzec umowy.

Uzasadniając swoją decyzję Zamawiający informuje, że co prawda Wykonawca zobligowany jest do potwierdzenia nadania przesyłek rejestrowanych Prawem Pocztowym oraz wewnętrznymi regulaminami a ewentualne rozbieżności winny być rozwiązywane na bieżąco w momencie nadania nie powoduje faktu, iż sytuacja taka nie może wystąpić, a jej następstwa powodują zagrożenie prawidłowości i możliwości realizacji przez Zamawiającego własnych i zleconych zadań publicznych.

Zamawiający poprzez wprowadzenie ww. kary umownej zobowiązuje Wykonawcę do rzetelnego i sumiennego wykonywania swoich obowiązków wynikających między innymi z przepisów Prawa Pocztowego. W związku z powyższym Wykonawca wywiązujący się z nałożonych obowiązków nie będzie podlegał stosownej karze.

Jednocześnie Zamawiający rozważy zmianę sposobu prowadzenia dokumentacji z papierowej na elektroniczną poprzez wykorzystanie aplikacji Elektroniczny Nadawca. Jednakże obecne regulacje wewnętrzne nie pozwalają na jej natychmiastowe wprowadzenie i wymagają wprowadzenia stosownych zmian przepisów. Zamawiający w chwili obecnej korzysta z PUW – systemu wspomagającego zarządzanie dokumentacją, który w przyszłości będzie można zintegrować z Elektronicznym Nadawcą.

Pytanie nr 3:

Wykonawca wnioskuje o rozszerzenie zapisów § 10 ust. 2 pkt 2) lit b) Załączniku nr 6 wzór umowy o dodatkowy zapis:

„5) zmiany „cen jednostkowych” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury”

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 36-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, Wykonawca 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 publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte w załączniku nr 6 do SWZ – wzorze umowy.

Żądanie kierowane przez Wykonawcę godzi w dobro i interes Zamawiającego m.in. z uwagi na fakt, iż proponowany zapis upoważniałby Wykonawcę do wystawienia faktury w kwocie wyższej niż wynosiła wartość świadczenia usługi w momencie jej realizacji poprzez zapis o treści: *„Zamawiający ... zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury”*. Zastosowanie zaproponowanego przez Wykonawcę zapisu prowadzi do zaburzenia równowagi stron na korzyść Wykonawcy. Opracowany przez Zamawiającego wzór umowy przewiduje możliwość waloryzacji umowy w okresie raz na 6 miesięcy. Zapis proponowany przez Wykonawcę prowadzi do sytuacji, gdzie Wykonawca nieograniczoną ilość razy w trakcie realizacji umowy mógłby wnioskować o zmianę cen jednostkowych. Warto także zaznaczyć, że zmiana cennika usług powszechnych nie może obligatoryjnie determinować konieczności podniesienia wartości nominalnej zamówienia. Zgodnie z zapisami wzoru umowy Wykonawca występujący o zmianę umowy zobligowany jest do złożenia uzasadnionego wniosku, opisującego jaki wpływ miała dana zmiana np. cennika na zmianę całej wartości umowy.

W celu zabezpieczenia interesów Wykonawcy oraz ograniczenia negatywnych skutków wzrostu cen towarów i usług do umowy wprowadzono zapisy pozwalające na przeprowadzenie waloryzacji ceny w okresie raz na 6 miesięcy.

Nie należy także wiązać faktu iż dany wykonawca jest operatorem wyznaczonym do świadczenia powszechnych usług pocztowych z realizacją zamówienia objętego niniejszym postępowaniem.

Pytanie nr 4:

W odniesieniu do Pytania nr 3 Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisów § 10 ust. od 10 do 16 Załącznika nr 6 wzór umowy lub utworzeniu zastrzeżenia, że wskazane zapisy nie obowiązują w przypadku proponowanego zapisu w Pytaniu nr 3 tj. § 10 ust. 2 pkt 2) lit b) ppkt 5).

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte w załączniku nr 6 do SWZ – wzorzec umowy. Obowiązek zastosowania zmian w w/w zakresie wynika z zapisów ustawy Pzp i Zamawiający nie może ich usunąć.

Pytanie nr 5:

Zamawiający w § 11 ust. 3 pkt 3) Załącznika nr 6 wzór umowy określił prawo rozwiązania Umowy gdy:

3) brak jest kontaktu z osobą wskazaną do bieżącej współpracy lub zastępującą osobą wskazaną w sprawach związanych z realizacją Umowy ze strony Wykonawcy przez okres kolejnych 3 dni roboczych,

Wykonawca ze względu na wypadki losowe, absencje chorobowe, sezon urlopowy itp. uważa zapis wskazanego punktu za zbyt rygorystyczny. Brak kontaktu z osobami wskazanymi do kontaktu nie powinien być obciążony tak drastyczną konsekwencją, zwłaszcza w przypadku funkcjonowania Wykonawcy w przestrzeni biznesowej. Istnieje wiele możliwości dotarcia do osób reprezentujących Wykonawcę np. poprzez uzyskanie informacji z placówki pocztowej.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisu wskazanego w § 11 ust. 3 pkt 3) Załącznika nr 6 wzór umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany i podtrzymuje zapisy zawarte w załączniku nr 6 do SWZ – wzorzec umowy. Jednocześnie informujemy, iż Zamawiający nie ogranicza ilości osób wskazanych do bieżącej współpracy, ani ich zastępców. Wykonawca winien skierować do realizacji zamówienia odpowiednią ilość osób do kontaktu w celu zapewnienia ciągłości świadczenia usługi. Nie jest rolą Zamawiającego wyszukiwanie kontaktów do konkretnych osób, które jak wynika z wieloletniej praktyki często okazują się być nieaktualne lub niedostępne.

Jednocześnie Zamawiający, Miasto Łomża, działając na podstawie art. 286 ust. 1 i ust. 7 ustawy Pzp zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w następującym zakresie:

1. W załączniku do SWZ pn. „Zał. nr 6 do SWZ wzór umowy” wprowadza się następujące zmiany:

1) § 7 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„1. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną w wysokości **3%** wartości Umowy określonej w § 2 ust. 1 w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od Umowy z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.”

2) w § 7 po ust. 12 dodaje się ust. 13 w brzmieniu:

„13. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn zależnych od Zamawiającego, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości **3%** wartości Umowy określonej w § 2 ust. 1. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie.”

Powyższe odpowiedzi na pytania są integralną częścią SWZ i prowadzą do zmiany SWZ, która nie stanowi istotnej zmiany treści SWZ, w tym nie prowadzi do zmiany terminu składania i otwarcia ofert. Wyjaśnienia są natomiast wiążące dla wszystkich Wykonawców. Tym samym, Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić je, składając oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na wykonanie w/w zadania.

Załączniki:

1. Zaktualizowany zał. nr 6 do SWZ – wzór umowy.

z up. Prezydenta Miasta
mgr *Tamara Alina Małachowska*
SEKRETARZ MIASTA