

Nr sprawy: ZPb-II.271.134.2024.DK

Poznań, dnia 06-11-2024 r.

Wykonawcy

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „ustawą”), Zamawiający przekazuje treść pytań wraz z wyjaśnieniami treści SWZ w postępowaniu na: **Świadczenie usług pocztowych na rzecz Poznańskiego Centrum Świadczeń w roku 2025** oraz na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy, zmienia treść SWZ.

Pytanie 1.

„Specyfikacja Warunków Zamówienia” pkt III ppk 6 Wymóg Zatrudnienia na umowę o pracę – zawiera zapis:

Na podstawie art. 95 ust. 1 ustawy, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących czynności związane z realizacją zamówienia, tj. czynności obejmujące:

- 1) obsługę korespondencji i paczek w placówkach pocztowych;
- 2) dostarczanie korespondencji i paczek.

Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia. Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie, w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane, wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy 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.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy. A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług

pocztowych przez agentów pocztowych, którzy hipotetycznie też będą wykonywać czynności określone przez zamawiającego, tj. doręczanie przesyłek. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione. Literalne brzmienie wymogu postawionego przez Zamawiającego w treści umowy na to wskazuje. Wykonawca pragnie zauważyć, że czynności określone przez Zamawiającego, w szczególności doręczanie przesyłek (nie tylko przez agentów, ale też przez doręczycieli), również może odbywać się przy braku spełnienia wszystkich elementów (przesłanek) sankcjonujących stosunek pracy, wymienionych w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z wnioskiem o doprecyzowanie określonych przez Zamawiającego wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy 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, Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie i uwzględnienie w treści umowy, stanowiącej Załącznik do Specyfikacji Warunków Zamówienia, wymagań w oparciu o pełne brzmienie przepisu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Za komentarzem do ustawy udostępnionym na stronach [www Urzędu Zamówień Publicznych](http://www.UrzęduZamówieńPublicznych.pl) (KOMENTARZ PRAWO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH pod redakcją Huberta Nowaka, Mateusza Winiarza): *„Zgodnie z dyspozycją art. 95 ust. 1 Pzp obowiązek zatrudnienia przez wykonawcę i jego podwykonawców na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia ma zastosowanie do czynności wskazanych przez zamawiającego, jeśli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kp. Rodzi to po stronie zamawiającego obowiązek przeanalizowania, czy czynności, które będą wykonywane w ramach zamówienia, będą miały charakter*

stosunku pracy, oraz obowiązek wyspecyfikowania tych czynności, które spełniają ten warunek”.

Wykonawca powołuje się w tym przypadku na sytuacje braku wystąpienia łącznie wszystkich przesłanek konstytuujących stosunek pracy. Zdaniem Wykonawcy czynności wykonywane w ramach realizacji przedmiotu zamówienia, nie będą wymagały umowy o pracę, jeżeli nie wystąpią łącznie wszystkie przesłanki określone art. 22 § 1 Kodeksu pracy. Wykonawca tym samym wskazuje, że analiza, czy dana czynność jest wykonywana przy spełnieniu cech stosunku pracy, będąca obowiązkiem Zamawiającego, powinna uwzględniać specyficzne uregulowania branży, w ramach której realizowany jest przedmiot zamówienia.

Za prawidłowością działania wykonawcy stoją kontrole Państwowej Inspekcji Pracy, które nie wykazały nieprawidłowości w tym zakresie.

Ten sam komentarz do ustawy wskazuje: *„Kodeksowa definicja stosunku pracy była przedmiotem analizy w wyrokach sądowych, które stanowią istotną wskazówkę pomagającą zidentyfikować cechy charakteryzujące umowy o pracę i wskazać czynności w zamówieniu, które podlegać będą obowiązkowi zatrudnienia na podstawie umowy o pracę. Na ich podstawie można wskazać następujące czynniki, które zamawiający powinien wziąć pod uwagę, analizując, czy dana czynność ma cechy stosunku pracy: (1) czy ma ona charakter czynności wykonywanej w określonych godzinach i miejscu oraz warunkach podporządkowania określonym normom porządkowym (np. regulamin pracy), czy też czynności doraźnej, której efektem ma być osiągnięcie określonego rezultatu, oraz (2) czy ma być realizowana pod kierownictwem i zgodnie z poleceniami i konkretnymi wytycznymi wykonawcy, czy też osoba wykonująca tę czynność w ramach realizacji zamówienia będzie miała swobodę odnośnie organizacji swojej pracy oraz doboru metod służących osiągnięciu oczekiwanego rezultatu.”*

Wykonawca pragnie zauważyć, że czynności określone w SWZ przez Zamawiającego są również wykonywane przy braku spełnienia powyższych przesłanek, a bardzo szeroko zakreślony wymóg zatrudnienia (a dokładnie objęcie czynności doręczania w ramach realizacji przedmiotu zamówienia – wymogiem realizacji w ramach stosunku pracy) – naraża Wykonawcę na realne ryzyko naliczenia kary umownej w sytuacji literalnej interpretacji postanowień umowy.

Wykonawca uważa, że na zamawiającym leży obowiązek określenia czynności w ramach realizacji przedmiotu zamówienia, które powinny być wykonywane na podstawie umowy o pracę, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 Kodeksu pracy, czyli nie zawsze, ale tylko jeżeli wystąpią przesłanki wymienione w art. 22 § 1 Kodeksu pracy.

Odpowiedź na pytanie 1.

Zamawiający posiada wiedzę z zakresu art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych, dlatego po dokonaniu analizy przedmiotowego zamówienia wskazał czynności, do wykonywania których postawił wymóg zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, zatem zapis jest kompletny i nie wymaga doprecyzowania. Wykonywanie wskazanych czynności w ramach umowy agencyjnej przez agenta pocztowego stanowi samozatrudnienie, które spełnia

przesłanki zatrudnienia na podstawie stosunku pracy. Natomiast zobowiązany on jest jako Podwykonawca Wykonawcy, do zatrudnienia na wskazanej podstawie osób wykonujących wymienione przez Zamawiającego czynności.

Ponadto, Zamawiający zwraca uwagę, że znając specyfikę świadczonych usług pocztowych, zgodnie z §2 ust. 4 Wzoru umowy, stanowiącego Załącznik nr 8 do SWZ, będzie weryfikował dane reprezentacyjnej grupy 30 osób.

Pytanie 2.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 1 – zawiera zapis:

„1. Wykonawca otrzyma wynagrodzenie równe sumie opłat za faktycznie wykonane usługi zgodnie z cenami jednostkowymi określonymi w Formularzu cenowym, który stanowi załącznik nr 3 do umowy, z zastrzeżeniem możliwości skorzystania przez Zamawiającego z programów rabatowych (opustowych).”.

Wykonawca zauważa, iż podstawa obliczania należności jest suma opłat za przesyłki faktycznie nadane przez Zamawiającego lub zwrócone do Zamawiającego z powodu braku możliwości doręczenia oraz opat za inne usługi objęte przedmiotem zamówienia w miesięcznym okresie rozliczeniowym, stwierdzona na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, Wykonawca wnosi zatem o uzupełnienie zapisu i przyjęcie jego następującego brzmienia:

„1. Wykonawca otrzyma wynagrodzenie równe sumie opłat za przesyłki faktycznie nadane przez Zamawiającego lub zwrócone do Zamawiającego z powodu braku możliwości doręczenia oraz opat za inne usługi objęte przedmiotem zamówienia w miesięcznym okresie rozliczeniowym, stwierdzona na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, zgodnie z cenami jednostkowymi określonymi w Formularzu cenowym, który stanowi załącznik nr 3 do umowy, z zastrzeżeniem możliwości skorzystania przez Zamawiającego z programów rabatowych (opustowych).”.

Odpowiedź na pytanie 2.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 3.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 2 – zawiera zapis:

„W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w załączniku nr 3, podstawą rozliczeń będą ceny z załączonego do umowy cennika usług pocztowych Wykonawcy, który stanowić będzie załącznik nr 4 do umowy.”.

Wykonawca zauważa, iż pobiera opłaty zgodnie z aktualnym cennikiem usług Wykonawcy na dzień nadania przesyłek, dostępnym na stronie internetowej Wykonawcy bądź w placówkach pocztowych Wykonawcy. Wobec powyższego wnosimy o modyfikację zapisu na następujący:

„W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w załączniku nr 3, podstawą rozliczeń będą ceny z cennika usług Wykonawcy obowiązującego na dzień nadania

przesyłek dostępnego na stronie internetowej Wykonawcy bądź w placówkach pocztowych Wykonawcy”.

Odpowiedź na pytanie 3.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 4.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 7 pkt.1 – zawiera zapis:

„Wykonawca wystawi fakturę:

1) w formie papierowej dla: Miasto Poznań Poznańskie Centrum Świadczeń, ul. Wszystkich Świętych 1, 61-843 Poznań, NIP 209-00-01-440, lub (...).”.

Wykonawca wnosi o dodanie do SWZ zapisów umożliwiających przesyłanie faktur drogą elektroniczną, co przyspieszy dystrybucję wystawionych dokumentów księgowych.

Wykonawca podkreśla jednak, iż zgodnie z art. 106n ust. 1 ustawy o VAT stosowanie e-faktur wymaga akceptacji odbiorcy. Oznacza to, że zastosowanie „tradycyjnej” faktury elektronicznej wystawionej zgodnie z przepisami ustawy o VAT (np. w pliku PDF), wymaga uzyskania zgody (akceptacji) odbiorcy faktury. W przypadku ustrukturyzowana faktura elektroniczna (Platforma Elektronicznego Faktorowania – PEF) nie stosuje się przepisu art. 106n ust. 1 ustawy o VAT. Oznacza to, że nie jest wymagana akceptacja odbiorcy ustrukturyzowanej faktury dla jej zastosowania przez wystawcę.

W związku z tym wnosimy o dodanie do SWZ następującego zapisu:

„Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych w formie elektronicznej (faktury elektroniczne) przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy z 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2022r., poz. 931 z późn. zm.), w formacie PDF w związku z realizacją niniejszej Umowy i zobowiązuje się:

- do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji, lub

- przekazywania każdorazowo na wskazany adres e-mail Wykonawcy:, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Odbiorcę, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej Odbiorcy e-mail”.

Odpowiedź na pytanie 4.

Zamawiający nie wyraża zgody na otrzymywanie faktur elektronicznych na innych zasadach niż określone w § 3 ust. 7 i 8 Wzoru umowy.

Pytanie 5.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 7 pkt.2 – zawiera zapis:

- 2) Wynagrodzenie o którym mowa w ust. 1 płatne będzie miesięcznie, przelewem w terminie 21 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury, z zastosowaniem mechanizmu podzielonej płatności, na rachunek bankowy.....
 - 1) 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. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach. Z uwagi na obowiązujący u Wykonawcy system rozliczeń, termin płatności musi być określony jednoznacznie, nie ma możliwości wprowadzania alternatywnych terminów płatności. Termin płatności liczony jest od wystawienia faktury albo innego dokumentu księgowego i nie może być dłuższy niż 21 dni od daty wystawienia faktury VAT.
 - 2) Wykonawca zauważa, iż przepisy prawa nie przewidują pojęcia „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, które musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą - zgodnie z art. 106k. Faktura korygująca/nota księgowa nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. W związku z tym, należy przyjąć kurs waluty z dnia poprzedzającego dzień wystawienia faktury pierwotnej. Faktura korygująca/nota księgowa powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji. W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury, a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.
 - 3) Jednocześnie Wykonawca wskazuje, że przyjęcie za termin zapłaty datę uznania rachunku Zamawiającego oznacza, że moment zapłaty nie pozwala Wykonawcy dysponować środkami za wykonane (skredytowane) nadania Zamawiającego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela (w tym przypadku świadczącego usługę, któremu należna jest zapłata), co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczenia Stron.

Wykonawca prosi o akceptację powyższych punktów.

Wobec powyższego, Wykonawca wnosi do Zamawiającego o przyjęcie zapisu w następującym brzmieniu:

2) „Wynagrodzenie o którym mowa w ust. 1 płatne będzie miesięcznie, przelewem w terminie 21 dni od dnia otrzymania wystawionej faktury, z zastosowaniem mechanizmu podzielonej płatności, na rachunek bankowy.....”

Odpowiedź na pytanie 5.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów § 3 ust. 7 pkt 2 Wzoru umowy.

Pytanie 6. „Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 9 – zawiera zapis:

9. „W przypadku zmiany cennika opłat za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (tj. Dz.U. z 2023 r. poz. 1640), i/lub cennika za świadczenie usługi odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany będzie stosować ceny wynikające z cennika, jeśli ceny te będą niższe od cen zawartych w załączniku nr 3 do umowy. Wykonawca zawiadomi Zamawiającego o zmianie cennika w terminie 7 dni od wprowadzenia zmian.

Wykonawca zauważa, iż zapisy zawiera przesłankę zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, uwzględniającą niesprawiedliwy i krzywdzący dla Wykonawcy mechanizm zastosowania cen wynikających ze zmienionego cennika jedynie w przypadku, jeżeli ulegną one obniżeniu. Wykonawca jako Operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi Urzędu Komunikacji Elektronicznej 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 w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle istotnych postanowień zawartych w SWZ, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych (zmiana jedynie w przypadku obniżenia opłat pocztowych dla usług) – 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.

W związku z powyższym, Wykonawca wnosi o modyfikację przedmiotowego punktu i nadanie mu następującego brzmienia:

„W przypadku zmiany cennika opłat za usługi pocztowe w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (tj. Dz.U. z 2023 r. poz. 1640), Wykonawca zobowiązany będzie stosować ceny wynikające ze zmienionego cennika, pod warunkiem, że cennik będzie zaakceptowany przez prezesa UKE zgodnie z powszechnie obowiązującym

prawem. Wykonawca zobowiązuje się do przedstawienia Zamawiającemu nowego cennika za usługi pocztowe w terminie 7 dni od wprowadzenia zmian.”.

Wykonawca podkreśla, że zgodnie z ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe jako Operator wyznaczony jest obowiązany ustalać opłaty za usługi powszechne w sposób przejrzysty i niedyskryminujący oraz odzwierciedlający koszty świadczenia tych usług. W związku z powyższym Cennik przedkładany Prezesowi Urzędu Komunikacji Elektronicznej jest poddawany analizie pod kątem zgodności z przepisami ustawy Prawo pocztowe, w tym zwłaszcza pod względem odzwierciedlania kosztów świadczenia usług pocztowych.

Odpowiedź na pytanie 6.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 7.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 1 – zawiera zapis:

„W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowania i inne świadczenia zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (tj. Dz. U. z 2023 r. poz. 1640), dodatkowo w przypadku przesyłek w obrocie zagranicznym zgodnie z międzynarodowymi przepisami pocztowymi tj. Światową Konwencją Pocztową Doha 2012 wraz z aktami wykonawczymi: Regulaminem Poczty Listowej – Berno 2013 i Regulaminem dotyczącym paczek pocztowych Berno 2013 oraz na podstawie Regulaminów usług pocztowych w obrocie zagranicznym.”.

Mając na uwadze orzecznictwo sądów powszechnych, zgodnie z którym za dane zdarzenie (tj. za jedno zdarzenie) może być naliczona wyłącznie jedna kara umowna, Wykonawca chciałby się upewnić i wnosi o potwierdzenie, że w przypadku wniesienia reklamacji przez Zamawiającego na niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi i wypłaty odszkodowania w wyniku uznania reklamacji na podstawie powyżej przytoczonych przepisów pocztowych, wypłata odszkodowania wyczerpuje dalsze roszczenia Zamawiającego z ww. tytułów.

Odpowiedź na pytanie 7.

Zamawiający potwierdza, że w przypadku wniesienia reklamacji przez Zamawiającego na niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi i wypłaty odszkodowania w wyniku uznania reklamacji na podstawie powyżej przytoczonych przepisów pocztowych, wypłata odszkodowania wyczerpuje dalsze roszczenia Zamawiającego z ww. tytułów.

Pytanie 8.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 1) – zawiera zapis:

„1) z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w szczególności w sytuacji niewykonywania lub nienależytego wykonywania obowiązków wynikających z niniejszej umowy w wysokości 0,5%

niewykorzystanej na dzień zdarzenia kwoty wynagrodzenia, o którym mowa w § 3 ust. 10,”.

Zaproponowana kara umowna, jest nieproporcjonalnie wysoka w stosunku do przedmiotu zamówienia. Wykonawca zwraca się z prośbą o jej złagodzenie, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze,

a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„1) z tytułu odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, w szczególności w sytuacji niewykonywania lub nienależytego wykonywania obowiązków wynikających z niniejszej umowy w wysokości 0,3% niewykorzystanej na dzień zdarzenia kwoty wynagrodzenia, o którym mowa w § 3 ust. 10,”.

Odpowiedź na pytanie 8.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 9.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 2) – zawiera zapis:

„2) za każdy przypadek doręczenia korespondencji osobie nieuprawnionej do jej odbioru lub w przypadku niepodjęcia próby doręczenia lub awizowania przesyłki pocztowej w terminie 30 dni kalendarzowych, licząc od dnia jej nadania (przesyłka zaginiona), Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 20,00 zł,”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„2) za każdy przypadek doręczenia korespondencji osobie nieuprawnionej do jej odbioru lub w przypadku niepodjęcia próby doręczenia lub awizowania przesyłki pocztowej w terminie 30 dni kalendarzowych, licząc od dnia jej nadania (przesyłka zaginiona), Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 15,00 zł,”.

W wymienionych przypadkach odpowiedzialnym za powstałą nieprawidłowość (doręczenie osobie nieuprawnionej) jest zagraniczny operator pocztowy, a nie Wykonawca.

Nadmieniamy również, że katalog osób uprawnionych do odbioru przesyłki jest w każdym kraju ustalany na podstawie przepisów wewnętrznych, a tym samym różny od obowiązującego w polskim porządku prawnym. Dodatkowo wskazujemy, że w ww. międzynarodowych przepisach pocztowych brak jest zapisu, który w przypadku braku próby doręczenia/awizowania w ciągu 30 dni przesyłki listowej lub paczki pocztowej w obrocie zagranicznym nakazuje traktowanie jej jako zaginionej.

Wobec powyższego, wnosimy o potwierdzenie, że przedmiotowa kara umowna dotyczy obrotu krajowego.

Odpowiedź na pytanie 9.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Jednocześnie Zamawiający potwierdza, że przedmiotowa kara dotyczy obrotu krajowego na co wskazuje zapis § 9 ust. 2 pkt 2 we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ, który stanowi, że: „2) za każdy przypadek doręczenia korespondencji **w obrocie krajowym** osobie nieuprawnionej do jej odbioru lub w przypadku niepodjęcia próby doręczenia lub awizowania przesyłki pocztowej w terminie 30 dni kalendarzowych, licząc od dnia jej nadania (przesyłka zaginiona), Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 20,00 zł,”.

Pytanie 10.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 3) – zawiera zapis:

„3) za każdy przypadek nieodebrania przesyłek od Zamawiającego w przewidzianym w umowie dniu i godzinach w wysokości 20,00 zł,”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„3) za każdy przypadek nieodebrania przesyłek od Zamawiającego w przewidzianym w umowie dniu i czasie w wysokości 15,00 zł,”.

Odpowiedź na pytanie 10.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 11.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 4) – zawiera zapis:

„4) w przypadku nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt V.5 Opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 20,00 zł,”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„4) w przypadku nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt V.5 Opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 15,00 zł,”.

Odpowiedź na pytanie 11.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 12.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 4) – zawiera zapis:

„4) w przypadku nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt V.5 Opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 20,00 zł,”.

Wykonawca zauważa, iż zasady awizowania (w tym ilość zawiadomień oraz długość okresu awizacji) zostały określone w ww. międzynarodowych pocztowych aktach prawnych, a dodatkowo zagraniczni operatorzy pocztowi stosują swoje wewnętrzne obowiązujące w tym zakresie przepisy - często odmienne od uregulowań w polskim porządku prawnym. Wobec powyższego, wnosimy o potwierdzenie, że przedmiotowa kara umowna dotyczy obrotu krajowego.

Odpowiedź na pytanie 12.

Zamawiający potwierdza, że przedmiotowa kara dotyczy obrotu krajowego.

Pytanie 13.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 5) – zawiera zapis:

„5) za każdy przypadek niedoręczenia Zamawiającemu formularza zwrotnego potwierdzenia odbioru (ZPO wersja papierowa) Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 10,00 zł,”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„5) za każdy przypadek niedoręczenia Zamawiającemu formularza zwrotnego potwierdzenia odbioru (ZPO wersja papierowa) Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 5,00 zł,”.

Odpowiedź na pytanie 13.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 14.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 5) – zawiera zapis:

„5) za każdy przypadek niedoręczenia Zamawiającemu formularza zwrotnego potwierdzenia odbioru (ZPO wersja papierowa) Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 10,00 zł,”.

Wykonawca zauważa, iż druk zwrotnego potwierdzenia odbioru w obrocie zagranicznym jest drukiem nieewidencjonowanym, stąd nie ma możliwości weryfikacji, czy faktycznie nie został on zwrócony do nadawcy. Jednocześnie wskazujemy, że w przypadku braku zwrotu podpisanego ZPO lub jego niewłaściwego uzupełnienia istnieje możliwość uzyskania potwierdzenia odbioru od operatora zagranicznego, w toku postępowania reklamacyjnego.

Dodatkowo w przypadku ZPO w obrocie zagranicznym, postępowanie ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru zostało określone w międzynarodowych pocztowych aktach prawnych, a dodatkowo operatorzy zagraniczni stosują swoje wewnętrzne obowiązujące w tym zakresie przepisy - często odmienne od uregulowań w polskim porządku prawnym. Wobec powyższego, wnosimy o potwierdzenie, że przedmiotowa kara umowna dotyczy obrotu krajowego.

Odpowiedź na pytanie 14.

Zamawiający potwierdza, że przedmiotowa kara dotyczy obrotu krajowego.

Pytanie 15.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 6) – zawiera zapis:

„ 6) za każdy przypadek nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt. V.6 Opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 20,00 zł.”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„ 6) za każdy przypadek nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt. V.6 Opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 15,00 zł.”.

Odpowiedź na pytanie 15.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 16.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 6) – zawiera zapis:

„ 6) za każdy przypadek nienależytego wykonania zobowiązania zawartego w pkt. V.6 Opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 20,00 zł.”.

Wykonawca zauważa, iż zasady zwracania do nadawcy przesyłek rejestrowanych w obrocie zagranicznym zostały określone w międzynarodowych pocztowych aktach prawnych, a dodatkowo operatorzy zagraniczni stosują swoje wewnętrzne obowiązujące w tym zakresie przepisy.

Wobec powyższego, wnosimy o potwierdzenie, że przedmiotowa kara umowna dotyczy obrotu krajowego.

Odpowiedź na pytanie 16.

Zamawiający potwierdza, że przedmiotowa kara dotyczy obrotu krajowego.

Pytanie 17.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 7) – zawiera zapis:

*„7) za każdy przypadek doręczenia formularza ZPO przesyłki krajowej, wadliwie wypełnionego, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20,00 zł za każdą przesyłkę,
Wadliwość oznacza w szczególności: (...)”*

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

*„7) za każdy przypadek doręczenia formularza ZPO przesyłki krajowej wadliwie wypełnionego, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu karę umowną w wysokości 15,00 zł za każdą przesyłkę,
Wadliwość oznacza w szczególności: (...)”*

Odpowiedź na pytanie 17.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 18.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 8) lit. a) – zawiera zapis:

„a) w przypadku nienależytego wykonania, jeżeli udostępnienie Zamawiającemu danych i informacji o stanie realizacji doręczenia przesyłki, czyli historii i atrybutów procesu doręczenia, nie nastąpiło w czasie rzeczywistym, nie później jednak niż następnego dnia po dniu zaistnienia tych zdarzeń, z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 10,00 zł.”

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„a) w przypadku nienależytego wykonania, jeżeli udostępnienie Zamawiającemu danych i informacji o stanie realizacji doręczenia przesyłki, czyli historii i atrybutów procesu doręczenia, nie nastąpiło w czasie rzeczywistym, nie później jednak niż następnego dnia po dniu zaistnienia tych zdarzeń, z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 5,00 zł.”

Odpowiedź na pytanie 18.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 19.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 8) lit. b) – zawiera zapis:

„b) w przypadku niewykonania usługi EPO, jeżeli udostępnienie Zamawiającemu danych i informacji o stanie realizacji doręczenia przesyłki, czyli historii i atrybutów procesu doręczenia, nie nastąpiło do 14 dnia, z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 15,00 zł, w przypadku jeśli zdarzenie takie nastąpiło wyłącznie z winy Wykonawcy.”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„b) w przypadku niewykonania usługi EPO, jeżeli udostępnienie Zamawiającemu danych i informacji o stanie realizacji doręczenia przesyłki, czyli historii i atrybutów procesu doręczenia, nie nastąpiło do 14 dnia, z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 10,00 zł, w przypadku jeśli zdarzenie takie nastąpiło wyłącznie z winy Wykonawcy.”.

Odpowiedź na pytanie 19.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie. W związku z powyższym, zmianie ulega zapis § 9 ust. 2 pkt 8) lit. b) Wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„b) w przypadku niewykonania usługi EPO, jeżeli udostępnienie Zamawiającemu danych i informacji o stanie realizacji doręczenia przesyłki, czyli historii i atrybutów procesu doręczenia, nie nastąpiło do 14 dnia, z wyłączeniem sobót i dni ustawowo wolnych od pracy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki, Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu za każdą przesyłkę karę umowną w wysokości 10,00 zł, w przypadku jeśli zdarzenie takie nastąpiło wyłącznie z winy Wykonawcy.”

Pytanie 20.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 2 pkt 9) – zawiera zapis:

„9) za każdy dzień braku dostępu do usługi umożliwiającej śledzenie nadanych przesyłek rejestrowanych oraz paczek (jeśli Wykonawca taką zadeklarował w ofercie) Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 20,00 zł.”.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„9) za każdy dzień braku dostępu do usługi umożliwiającej śledzenie nadanych przesyłek rejestrowanych oraz paczek (jeśli Wykonawca taką zadeklarował w ofercie) Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 15,00 zł.”.

Odpowiedź na pytanie 20.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 21.

Mając na uwadze orzecznictwo sądów powszechnych, zgodnie z którym za dane zdarzenie (tj. za jedno zdarzenie) może być naliczona wyłącznie jedna kara umowna, Wykonawca chciałby się upewnić i wnosi o potwierdzenie, że w przypadku wniesienia reklamacji przez Zamawiającego na niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi i wypłaty odszkodowania w wyniku uznania reklamacji na podstawie przepisów pocztowych, wypłata odszkodowania wyczerpuje dalsze roszczenia Zamawiającego z tytułów, z jakich wypłacone zostało odszkodowanie.

Odpowiedź na pytanie 21.

Zamawiający potwierdza, że w przypadku wniesienia reklamacji przez Zamawiającego na niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi i wypłaty odszkodowania w wyniku uznania reklamacji na podstawie przepisów pocztowych, wypłata odszkodowania wyczerpuje dalsze roszczenia Zamawiającego z tytułów, z jakich wypłacone zostało odszkodowanie.

Pytanie 22.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 4 – zawiera zapis:

„5. Należności z tytułu odszkodowań i kar umownych będą płatne na podstawie obciążeniowej noty księgowej wystawionej przez Zamawiającego i mogą być potrącane z wynagrodzenia Wykonawcy. Zamawiający ma prawo do odszkodowania przewyższającego kary umowne na zasadach ogólnych.”.

Z uwagi na proces księgowy obowiązujący u Wykonawcy faktura musi zostać opłacona w całości. Kary umowne realizowane są oddzielnym procesem. Wykonawca zastrzega, iż nie wyraża zgody na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia bez wcześniejszego przeprowadzenia postępowania reklamacyjnego/ wyjaśniającego, jako warunek konieczny do uznania i wypłaty kary umownej.

W związku z tym, Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu na następujący:

„5. Należności z tytułu odszkodowań i kar umownych będą płatne na podstawie obciążeniowej noty księgowej wystawionej przez Zamawiającego. Wystawienie noty księgowej obciążeniowej będzie poprzedzone przeprowadzonym przez Zamawiającego postępowaniem wyjaśniającym, w szczególności postępowaniem reklamacyjnym po stronie Wykonawcy, potwierdzającym zasadność i wysokość naliczonego odszkodowania bądź kary umownej. W przypadku naliczenia Wykonawcy przez Zamawiającego odszkodowania lub kary umownej, ich zapłata nastąpi w terminie 30 dni od dnia wystawienia noty księgowej obciążeniowej. Zamawiający ma prawo samodzielnego dokonywania potrącania odszkodowań lub kar umownych z wierzytelności przysługujących Wykonawcy od Zamawiającego jedynie w przypadku, gdy nota obciążeniowa nie zostanie opłacona w terminie, jednak dopiero po przeprowadzeniu przez Wykonawcę postępowania

reklamacyjnego, potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonego odszkodowania bądź kary umownej. Zamawiający ma prawo do odszkodowania przewyższającego kary umowne na zasadach ogólnych.”.

Odpowiedź na pytanie 22.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów, dotyczących sposobu potrącania kar umownych, o których mowa w § 9 ust. 4 Załącznika nr 8 do SWZ.

Zamawiający potwierdza, że ewentualne żądanie wypłaty kary umownej, będzie poprzedzone weryfikacją zgłoszonej nieprawidłowości w ramach postępowania reklamacyjnego.

Pytanie 23.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 3 – zawiera zapis:

Kary umowne, do których naliczenia uprawniony jest Zamawiający, podlegają sumowaniu. Maksymalna łączna wysokość naliczonych przez Zamawiającego kar umownych nie może przekroczyć 12% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 10.

Wykonawca zwraca się z prośbą modyfikację zapisu na następujący:

Kary umowne, do których naliczenia uprawniony jest Zamawiający, podlegają sumowaniu. Maksymalna łączna wysokość naliczonych przez Zamawiającego kar umownych nie może przekroczyć 8% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 10.

Odpowiedź na pytanie 23.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 24.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 9 ust. 8 – zawiera zapis:

Strony ustalają, że w przypadku nieprzedłożenia oświadczenia, o którym mowa w § 2 ust. 7, Zamawiający będzie miał prawo każdorazowo do naliczenia kar umownych w wysokości 0,5% wartości brutto umowy określonej w § 3 ust. 10 umowy.

Zważywszy na niezwykle rozbudowany katalog kar umownych, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe. Wnosimy o przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

Strony ustalają, że w przypadku nieprzedłożenia oświadczenia, o którym mowa w § 2 ust. 7, Zamawiający będzie miał prawo każdorazowo do naliczenia kar umownych w wysokości 0,3% wartości brutto umowy określonej w § 3 ust. 10 umowy.

Odpowiedź na pytanie 24.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 25.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 10 – zawiera zapis:

„Strony zobowiązują się do dokonania, w terminie 2 miesięcy od zakończenia obowiązywania umowy, rozliczenia liczby nadanych/zwróconych przesyłek oraz zastosowanych opłat, jak również do zwrotu kwot nienależnych wynikających z takiego rozliczenia na podstawie wystawionych przez Wykonawcę faktur korygujących VAT.”.

Z uwagi na obowiązujące przepisy prawa, Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu jako bezpodstawnego, gdyż dokumentu sprzedaży muszą być przechowywane dla celów reklamacyjnych przez pięć lat. A dopiero po upływie pięciu lat ulega przedawnieniu zobowiązanie podatkowe.

Odpowiedź na pytanie 25.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 26.

„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 13 ust. 8:

„W przypadku niewykonania usługi pocztowej, Wykonawca zwraca w całości pobraną opłatę za usługę pocztową niezależnie od należnego odszkodowania.”.

Wykonawca zauważa, iż w przypadku niewykonania usługi przesyłka listowa polecona w obrocie zagranicznym (tj. zaginięcie/całkowity ubytek/całkowite uszkodzenie) zwrotowi podlega opłata za nadanie, pomniejszona o opłatę za polecenie. W przypadku niewykonania usługi powszechnej rejestrowanej z zadeklarowaną wartością – zwrotowi podlega opłata za nadanie, pomniejszona o opłatę za zadeklarowaną wartość.

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje powyższe zasady zwrotów, wynikające z uregulowań międzynarodowych oraz Cennika usług Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie 26.

Zamawiający akceptuje powyższe zasady zwrotów, wynikające z uregulowań międzynarodowych oraz Cennika usług Wykonawcy.

Pytanie 27.

„Opis Przedmiotu Zamówienia” – Załącznik nr 1 do Umowy pkt V.1. – zawiera zapis:

„1. Zamawiający wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek przez Wykonawcę świadczona była do każdego miejsca w kraju i zagranicą, zgodnie z adresem przeznaczenia.”.

- 1) Wykonawca zauważa, że nie przyjmuje się potwierdzenia odbioru do przesyłek listowych do niektórych krajów takich, jak: Dania, Wielka Brytania oraz Irlandia Płn., czy Brazylia oraz do paczek pocztowych kierowanych do Szwecji, Kanady.
- 2) Wykonawca zauważa, iż w przypadku zagranicy możliwa jest realizacja usług pocztowych w zakresie krajów objętych aktualnie wymianą, współpracą Wykonawcy z innymi operatorami pocztowymi działającymi w ramach Światowego Związku Pocztowego np. z wyłączeniem Rosji (na podstawie odrębnych przepisów) oraz krajów, w których

z uwagi na pandemię Covid-19 nie występują ograniczenia w wysyłce przesyłek kierowanych do zagranicy. Wykonawca informuje, że wykaz ograniczeń w zakresie realizacji przesyłek zagranicznych zarówno pocztowych jak i kurierskich, podlega bieżącej aktualizacji i publikacji na stronie internetowej Wykonawcy.

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje te wyłączenia, wynikające z uregulowań umów międzynarodowych.

Odpowiedź na pytanie 27.

Zamawiający potwierdza, że akceptuje wyłączenia, o których mowa w pytaniu, wynikające z uregulowań umów międzynarodowych.

Pytanie 28.

„Opis Przedmiotu Zamówienia” – Załącznik nr 1 do Umowy pkt V.5.i 6. – zawiera zapis:

„5. W przypadku nieobecności adresata przedstawiciel Wykonawcy pozostawi zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie doręczenia przesyłki rejestrowanej ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczonych od następnego dnia po pozostawieniu pierwszego awizo. Po upływie 7 dni od daty pierwszego awizo przesyłka awizowana jest powtórnie. Po upływie terminu odbioru przesyłka zwracana jest Nadawcy wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata (usługa zwrot do nadawcy).

6. Wykonawca zobowiązany jest doręczać do Zamawiającego przesyłki niedoręczone lub niepodjęte przez adresata niezwłocznie, po niedoręczeniu lub niepodjęciu przesyłki przez adresata, w terminie ustawowym.”.

Wykonawca zaznacza, iż zasady doręczania, awizowania (w tym czas trwania i ilość zawiadomień) oraz zwracania przesyłek rejestrowanych w obrocie zagranicznym są regulowane przez międzynarodowe pocztowe akty prawne. Dodatkowo operatorzy zagraniczni stosują swoje wewnętrzne obowiązujące w tym zakresie przepisy. Wnosimy o potwierdzenie, że Zamawiający akceptuje takie rozwiązanie, wynikające z przepisów międzynarodowych.

Odpowiedź na pytanie 28.

Zamawiający potwierdza, że akceptuje wynikające z przepisów międzynarodowych zasady doręczania, awizowania (w tym czas trwania i ilość zawiadomień) oraz zwracania przesyłek rejestrowanych w obrocie zagranicznym.

W związku z powyższym, Zamawiający zmienia treść pkt V.5 Opisu Przedmiotu Zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

„5. W przypadku nieobecności adresata przesyłki krajowej przedstawiciel Wykonawcy pozostawi zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie doręczenia przesyłki rejestrowanej ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczonych od następnego dnia po pozostawieniu pierwszego awizo. Po upływie 7 dni od daty pierwszego awizo przesyłka awizowana jest powtórnie.

Po upływie terminu odbioru przesyłka zwracana jest Nadawcy wraz z podaniem przyczyny nieodebrania przez adresata (usługa zwrot do nadawcy)."

Pkt 6 pozostaje bez zmian.

Pytanie 29.

„Warunki świadczenia usług (...)” – Załącznik nr 2 do Umowy pkt I – zawiera zapis:

„Wykonawca zobowiązany jest doręczać przesyłki pocztowe do lokalizacji Zamawiającego przy ul. Wszystkich Świętych 1, 61-843 Poznań od poniedziałku do piątku w godzinach od 8:00-9:30 oraz w godzinach od 11.00 do 12.30 paczki pocztowe.”.

Wykonawca pragnie podkreślić, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający, występując w roli adresata, nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce), z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne, co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie. Wobec powyższego wnosimy o jego usunięcie. W przypadku jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie ww. zapisu, z uwagi na uwarunkowania logistyczne po stronie Wykonawcy, wnosimy o przyjęcie jego następującego brzmienia przedmiotowego zapisu:

„Wykonawca zobowiązany jest doręczać przesyłki pocztowe do lokalizacji Zamawiającego przy ul. Wszystkich Świętych 1, 61-843 Poznań od poniedziałku do piątku w godzinach od 8:00-10.00. przesyłki listowe oraz w godzinach od 11:00 do 15:00 paczki pocztowe.”.

Odpowiedź na pytanie 29.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę godzin doręczania przesyłek pocztowych do Zamawiającego.

W związku z powyższym, zmienia treść pkt I w Załączniku nr 2 do Wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zobowiązany jest doręczać przesyłki pocztowe do lokalizacji Zamawiającego przy ul. Wszystkich Świętych 1, 61-843 Poznań, od poniedziałku do piątku w godzinach od 8:00-9:30. przesyłki listowe oraz w godzinach od 11:00 do 14:00 paczki pocztowe.”

Pytanie 30.

„**Warunki świadczenia usług (...)**” – Załącznik nr 2 do Umowy pkt III ppkt 3 – zawiera zapis: „Przesyłki będą odbierane w godzinach: 13.30-14:30.” .

Z uwagi na utrudnienia komunikacyjne w obrębie miasta Poznań, określony przez Zamawiającego 30 minutowy przedział czasowy na dokonanie odbioru przez Wykonawcę nie jest wystarczający. Wobec powyższego, z przyczyn obiektywnych wnosimy o wydłużenie tego przedziału. Wnosimy o przyjęcie zapisu w brzmieniu:

„Przesyłki będą odbierane w godzinach: 13.30-15:00.”

Odpowiedź na pytanie 30.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 31.

Przedstawiając powyższe pytania Wykonawca wnosi o dokonanie alogicznych zmian, jak w postulowanych powyżej wnioskach Wykonawcy w pozostałych zapisach Specyfikacji powiązanych z ww. zapisami.

Odpowiedź na pytanie 31.

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów zgodnie z zajęтым stanowiskiem w ww. odpowiedziach.

W związku z powyższym, Zamawiający dodaje do dokumentacji postępowania w nowym brzmieniu Wzór umowy, Opis Przedmiotu Zamówienia oraz Warunki świadczenia usługi o nazwie plików:

!!!AKTUALNY Załącznik nr 8 do SWZ – Wzór umowy,

!!!AKTUALNY Załącznik nr 1 do umowy – Opis Przedmiotu Zamówienia,

!!!AKTUALNY Załącznik nr 2 do umowy – Warunki świadczenia usługi.

Pytanie 32

Zgodnie z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usługi pocztowej (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r., poz. 474 ze zm.) tj.:

- Termin rozpatrzenia reklamacji na przesyłkę w obrocie krajowym – 30 dni od dnia otrzymania reklamacji

- Termin rozpatrzenia reklamacji na przesyłki zagraniczne do 3 miesięcy, z zastrzeżeniem odrębnych uregulowań ujętych w Regulaminach usług i przepisach międzynarodowych.
- Termin na złożenie reklamacji dla przesyłki w obrocie krajowym wynosi 12 miesięcy od dnia nadania.
- Termin na złożenie reklamacji dla przesyłek listowych i paczek w obrocie zagranicznym nie dłuższy niż 6 miesięcy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki z uwzględnieniem odrębnych uregulowań obowiązujących dla poszczególnych administracji pocztowych.
- W przypadku przesyłek nadawanych na zasadach specjalnych – doręczenia w trybie Kpc, Kpk, Kpa i ordynacji podatkowej – bez żadnych odstępstw.³

Wykonawca prosi o potwierdzenie powyższego.

Odpowiedź na pytanie 33.

Zamawiający potwierdza ww. terminy.

Pytanie 34.

Zamawiający w ramach Umowy będzie miał możliwość skorzystania z innych rodzajów przesyłek pocztowych, objętych przedmiotem zamówienia i nie wymienionych w Formularzu cenowym. Opłata pocztowa za te przesyłki uiszczana będzie przez Zamawiającego zgodnie z aktualnym cennikiem Wykonawcy aktualnym na dzień nadania przesyłki – dotyczy nadań i zwrotów przesyłek (umieszczonym na stronie internetowej Wykonawcy)

Wykonawca prosi o potwierdzenie czy Zamawiający akceptują powyższe.

Odpowiedź na pytanie 34.

Zamawiający potwierdza, że w przypadku skorzystania z innych rodzajów przesyłek pocztowych, objętych przedmiotem zamówienia i niewymienionych w Formularzu cenowym, poniesie opłatę pocztową zgodnie z cennikiem Wykonawcy, stanowiącym załącznik nr 4 do umowy (Cennik usług pocztowych Wykonawcy).

Pytanie 35.

Wykonawca informuje, że śledzenie przesyłek zagranicznych jest uzależnione od udostępnienia takich możliwości przez operatorów danego kraju przeznaczenia przesyłki. Czy Zamawiający akceptuje powyższe?

Odpowiedź na pytanie 35.

Zamawiający przyjmuje do wiadomości, że śledzenie przesyłek zagranicznych jest uzależnione od udostępnienia takich możliwości przez operatorów danego kraju przeznaczenia przesyłki.

Pytanie 36.**„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 3 ust. 7 ppkt.5:**

Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawca pragnie 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.

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację:

Za dzień zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie 36.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Wzoru umowy we wnioskowanym zakresie.

Pytanie 37.

Wykonawca pragnie wskazać, że przepisy prawa nie definiują pojęcia „prawidłowej” faktury VAT, w związku z tym Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający pod pojęciem prawidłowej faktury wskazanej we Wzorze Umowy rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług. Wykonawca prosi o potwierdzenie czy Zamawiający akceptują powyższe.

Odpowiedź na pytanie 37.

Zamawiający potwierdza, że pod pojęciem prawidłowej faktury wskazanej we wzorze umowy rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.

Pytanie 38.**„Wzór Umowy” – Załącznik nr 8 do SWZ § 12 wskazał możliwość nadania przesyłek z usługą dodatkową EPO.**

W celu poprawnego oszacowania kosztu za usługę dodatkową Wykonawca wnosi o dodanie dodatkowej pozycji do formularza cenowego umożliwiając wycenę. Dodatkowo Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający akceptują nadania z usługą dodatkową EPO zgodnie

z regulaminem usługi Wykonawcy. Wykonawca informuję, że opłata za niezrealizowane EPO nie podlega zwrotowi.

Alternatywnie, w przypadku braku zgody na modyfikację formularza cenowego Wykonawca informuje, że opłata za usługę Elektroniczne Potwierdzenie Odbioru (EPO) jest taka sama jak za usługę Zwrotne Potwierdzenie Odbioru (ZPO), opłata za niezrealizowane EPO nie podlega zwrotowi.

Wykonawca prosi o akceptację powyższego.

Odpowiedź na pytanie 38.

Zamawiający nie wyraża zgody modyfikację Formularza cenowego i jednocześnie akceptuje, że opłata za usługę Elektroniczne Potwierdzenie Odbioru (EPO) jest taka sama jak za usługę Zwrotne Potwierdzenie Odbioru (ZPO) oraz że opłata za niezrealizowane EPO nie podlega zwrotowi.

Pytanie 39.

Z uwagi na niejednoznaczne zapisy SWZ, powyższe pytania oraz wnioski o modyfikację SWZ skierowane przez Wykonawcę do Zamawiającego, Wykonawcy wnosi o pilne udzielenie odpowiedzi oraz przesunięcie terminu składania ofert do 13 listopada 2024r.

Odpowiedź na pytanie 39.

Zamawiający w dniu 04.11.2024 r. opublikował na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o zmianie terminu składania i otwarcia ofert na dzień 13 listopada 2024 r.

Powyższe wyjaśnienia oraz zmiany treści SWZ należy uwzględnić przy składaniu ofert.

Pozostałe zapisy pozostają bez zmian.

Dyrektor Biura Zamówień Publicznych

Sprawę prowadzi: Dariusz Kuleta, tel. 61 878 52 10