

ZW-I.272.146.2023

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Informuję, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt 1 ustawy Pzp, którego przedmiotem jest **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na lata 2024-2025**, wpłynęły pytania, których treść wraz z odpowiedzią zamieszczam poniżej:

Pytanie 1. „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ § 4 ust. 1 pkt 5) - zawiera zapis:

„za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Nadawcy,”

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.

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Operatora.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie 2. „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ § 4 ust. 1 pkt 15) - zawiera zapis:

„Operator wyraża zgodę na potrącenie przez Nadawcę naliczonych przez Nadawcę kar umownych z płatności wynagrodzenia należnego Operatorowi, chociażby wierzytelność Nadawcy o zapłatę kary umownej nie była jeszcze wymagalna (potrącenie umowne). Przed dokonaniem potrącenia Nadawca zawiadomi pisemnie Operatora o wysokości i podstawie naliczonych kar umownych oraz prześle notę księgową.”

Wykonawca zauważa, że 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 Zamawiającego, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego. Ponadto z uwagi na proces księgowy obowiązujący u Wykonawcy faktura musi zostać opłacona w całości. Kary umowne realizowane są oddzielnym procesem.

Wykonawca 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 powyższym, wnosimy o przyjęcie zapisu w poniższym brzmieniu oraz zastosowanie terminu płatności analogicznego jak dla opłacania faktur VAT:

„4. W przypadku naliczenia Operatorowi przez Nadawcę kary umownej, jej zapłata nastąpi w terminie 21 dni od dnia wystawienia noty księgowej obciążeniowej.

5. Nadawca ma prawo samodzielnego dokonywania potrącania kar umownych z wierzytelności przysługujących Operatorowi od Nadawcy jedynie w przypadku, gdy nota obciążeniowa nie zostanie opłacona w terminie, jednak dopiero po przeprowadzeniu przez Operatora postępowania reklamacyjnego, potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie 3. „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ § 6 ust. 1 - zawiera zapis:

„Nadawca przewiduje możliwość wprowadzenia zmiany wysokości wynagrodzenia określonego w § 3

ust. 3 niniejszej umowy w przypadku zmiany ceny lub kosztów związanych z realizacją przedmiotu zamówienia, o którym mowa w § 1 niniejszej umowy, dopiero po upływie 12 miesięcy od daty zawarcia umowy i zatwierdzenia cennika przez Urząd Komunikacji Elektronicznej (UKE) oraz na następujących zasadach:

1) *poziom zmiany cen lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia wynosi minimum 10% względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Operatora zawartego w ofercie; (...)*”.

Wykonawca zauważa, iż zapisy określa, że zmiana cennika w sytuacji urzędowej zmiany cen dokonanej przez Prezesa Urzędu Komunikacji elektronicznej może nastąpić dopiero po 12 miesiącach od daty zawarcia umowy i zatwierdzenia cennika przez Urząd Komunikacji Elektronicznej (UKE) oraz na zasadach określonych w dalszych pkt ust. 1.

Wykonawca wyjaśnia, iż 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 (jeżeli nie będzie mógł dokonać zmiany cennika wcześniej niż po 12 miesiącach oraz zmiana taka będzie dodatkowo warunkowana innymi przesłankami) - nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciężące 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:

„Nadawca dopuszcza możliwość zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych w formularzu cenowym stanowiącym załącznik niniejszej umowy w sytuacji urzędowej zmiany cen tych pozycji dokonanych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe. Zmiana „cen jednostkowych brutto” może nastąpić maksymalnie o taką samą wartość o jaką ceny zostały zmienione przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe.

Dodatkowo wynagrodzenie Operatora może ulec zmianie na następujących zasadach : (...) ”.

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: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie 4. „Formularz cenowy” Załącznik nr 10 do SWZ

- poz. 8 - wskazane zostały błędne pozycje dla ZPO (jednocześnie krajowe i zagraniczne)
- poz. 9 - wskazane zostały błędne pozycje
- poz. 12 - wskazane zostały błędne pozycje
- poz. 13-14 - nie wskazano rodzaju przesyłek, błędne (powielone) przedziały wagowe - strefa B
- poz. 15 - wskazano błędne pozycje

Wnosimy o zmianę i doprecyzowanie zapisów, w celu umożliwienia Wykonawcy dokonania prawidłowej wyceny.

Odpowiedź: Zamawiający naniósł zmianę w załączniku „Formularz cenowy” nr 10 do SWZ.

Pytanie 5. „Formularz cenowy” Załącznik nr 10 do SWZ

- poz. 17 Wykonawca zauważył, iż obecnie realizuje usługi kurierskie w oparciu o następujące formaty i wagi przesyłek.
- „S do 20 kg” - nie przekroczy wymiarów: 9x40x65 cm
- „M do 20 kg” - nie przekroczy wymiarów: 20x40x65 cm
- „L do 20 kg” - nie przekroczy wymiarów: 42x40x65 cm
- „XL do 20 kg”, - nie przekroczy wymiarów: 60x60x70 cm
- „2 XL do 50 kg” - nie przekroczy wymiarów: $a+b+c \leq 250$, max długość 120 cm,

Wnosimy o zmianę i doprecyzowanie zapisów, w celu umożliwienia Wykonawcy dokonania prawidłowej wyceny.

Dodatkowo w poz. 17 powielone zostały przez Zamawiającego usługi komplementarne, wnosimy o skorygowanie.

Odpowiedź: Zamawiający naniósł zmianę w załączniku „Formularz cenowy” nr 10 do SWZ.

Pytanie 6. „Formularz cenowy” Załącznik nr 10 do SWZ

- poz. 19 - prosimy o potwierdzenie, że przez „cenę jednostkową brutto” Zamawiający rozumie abonament miesięczny za odbiór przesyłek 5 razy w tygodniu, a nie odbiór jednorazowy.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że przez „cenę jednostkową brutto” rozumie abonament miesięczny za odbiór przesyłek 5 razy w tygodniu.

Pytanie 7. „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ § 8 ust. 1 - zawiera zapis:

„Operator zobowiązuje się zapłacić na rzecz Nadawcy karę umowną w wysokości 0,5 % łącznej maksymalnej wartości wynagrodzenia netto, o którym mowa w § 3 ust. 3, z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia.”.

Zaproponowana kara umowna jest niewspółmiernie wysoka w odniesieniu do przedmiotu zamówienia. Wobec powyższego, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe i przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu: „Operator zobowiązuje się zapłacić na rzecz Nadawcy karę umowną w wysokości 0,25 % łącznej maksymalnej wartości wynagrodzenia netto, które pozostało do wykorzystania w ramach Umowy, z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia.”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

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

„Za niedopełnienie wymogu, o którym mowa § 5 ust. 1 umowy Operator zobowiązuje się zapłacić karę w wysokości 500 zł za każdy dzień pracy każdej osoby niezatrudnionej na podstawie umowy o pracę.”.

Zaproponowana kara umowna jest niewspółmiernie wysoka w odniesieniu do przedmiotu zamówienia. Wobec powyższego, Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie przedmiotowej kary, ponieważ kara ma spełniać funkcje odszkodowawcze, a nie przychodowe i przyjęcie następującego brzmienia ww. zapisu:

„Za niedopełnienie wymogu, o którym mowa § 5 ust. 1 umowy Operator zobowiązuje się zapłacić karę w wysokości 250 zł za każdy dzień pracy każdej osoby niezatrudnionej na podstawie umowy o pracę.”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

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

„W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki Operator zapłaci Nadawcy odszkodowanie i inne

świadczenia zgodnie z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe.”.

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 i wypłaty kary umownej w wyniku uznania reklamacji, wypłata kary umownej wyczerpuje dalsze roszczenia Zamawiającego z ww. tytułu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie 10. „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ § 8 ust. 8 - zawiera zapis:

„Kara umowna oraz odszkodowanie i inne świadczenia będą mogły być potrącane z kwoty wynagrodzenia przysługującego Operatorowi. Nadawca uprawniony jest do dochodzenia naliczonych kar umownych poprzez wystawienie stosownej noty księgowej z terminem płatności 14 dni kalendarzowych od daty doręczenia Operatorowi.”.

Wykonawca zauważa, że 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 Zamawiającego, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego. Ponadto z uwagi na proces księgowy obowiązujący u Wykonawcy faktura musi zostać opłacona w całości. Kary umowne realizowane są oddzielnym procesem.

Wykonawca 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.
Dodatkowo zapis dubluje się z § 4 ust. 1 pkt 15) „Wzoru Umowy” stąd wnosimy o jego usunięcie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w powyższym zakresie.

Pytanie nr 11

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.

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

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, akceptuje powyższe wyłączenia.

Pytanie nr 12

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: Zamawiający potwierdza, akceptuje powyższe wyłączenia.

Pytanie nr 13

Wykonawca zauważa, iż przesyłki pocztowe (tj. listy zwykłe i polecone) oraz paczki pocztowe zdefiniowane w pkt 2 „Szczegółowego Opisu Przedmiotu Zamówienia” są nadawane w kategorii ekonomicznej bądź priorytetowej i odpowiadają specyfice usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym, dla których zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa terminy doręczeń są deklarowane. W związku z tym, prosimy o potwierdzenie, że terminy doręczeń, o których mowa w przedmiotowym zapisie dotyczą przesyłek kurierskich, dla których terminy doręczeń są gwarantowane, a ewentualne opóźnienie w doręczeniu tych przesyłek podlega na zasadach określonych w Prawie pocztowym i regulaminie usług Wykonawcy reklamacjom oraz odszkodowaniu.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza powyższe zapisy, dot. terminów doręczeń przesyłek kurierskich, dla których terminy doręczeń są gwarantowane.

Pytanie nr 14

W celu uniknięcia nieporozumień na etapie realizacji Umowy, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie we „Wzorzec Umowy” w zakresie terminów na wniesienie i rozpatrzenie reklamacji. Wnosimy przyjęcie zapisu w brzmieniu:

„• *Termin rozpatrzenia reklamacji na przesyłkę w obrocie krajowym wynosi 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 w obrocie zagranicznym jest nie dłuższy niż 6 miesięcy licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki z uwzględnieniem odrębnych uregulowań obowiązujących dla poszczególnych administracji pocztowych.”*

Odpowiedź: Zamawiający przestrzega w tej kwestii przepisów zawartych w regulaminie dostępnym na stronie Operatora (§ 1 ust. 3 „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ).

Pytanie nr 15

Ze względu na uproszczenie procedury reklamacyjnej, Wykonawca wnosi do Zamawiającego o uzupełnienie zapisów „Wzoru umowy” o ustęp w brzmieniu:

„*Zgłaszanie reklamacji przez Zamawiającego może następować :*

- 1) *za pośrednictwem udostępnionej aplikacji elektronicznej Wykonawcy;*
- 2) *poprzez e-formularz - aktywna formatka na stronie Wykonawcy;*
- 3) *w wersji papierowej, na druku nakładu Wykonawcy, w placówkach Wykonawcy (preferowana forma).”*

Odpowiedź: Zamawiający przestrzega w tej kwestii przepisów zawartych w regulaminie dostępnym na stronie Operatora (§ 1 ust. 3 „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ).

Pytanie nr 16

W celu uniknięcia nieporozumień na etapie realizacji Umowy, Wykonawca wnosi o doprecyzowanie we „wzorzec umowy” w zakresie zakresu odpowiedzialności Wykonawcy. Wnosimy przyjęcie zapisu w brzmieniu:

„*Operator zobowiązuje się do przyjmowania reklamacji Nadawcy, jak też adresata przesyłki, w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi, w szczególności w przypadku zagubienia, ubytku, uszkodzenia przesyłki, w wyniku czego nie zostanie ona dostarczona adresatowi lub w przypadku niedostarczenia do Nadawcy zwrotnego potwierdzenia odbioru przesyłki. W przypadkach, o których mowa wyżej Operator zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie, zgodne z przepisami ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (tj. Dz.U. z 2023 r., poz. 1640) i obowiązującymi Regulaminami usług Wykonawcy. Dodatkowo w przypadku przesyłek w obrocie zagranicznym zgodnie z międzynarodowymi przepisami pocztowymi tj. Światową Konwencją Poczтовую 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.”*

Odpowiedź: Zamawiający przestrzega w tej kwestii przepisów zawartych w regulaminie dostępnym na stronie Operatora (§ 1 ust. 3 „Wzór Umowy” - Załącznik nr 9 do SWZ).

Pytanie nr 17

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: Zamawiający potwierdza, akceptuje powyższe rozwiązanie.

Pytanie 18.

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

Odpowiedź: Zamawiający dokonał koniecznych zmian.

Pytanie 19.

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 23 listopada 2023r.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał uprzednio modyfikacji w zakresie terminu składania i otwarcia ofert w dniu 14.11.2023 wyznaczając termin na dzień 21.11.2023 r.

Termin składania ofert został przedłużony do dnia 21 listopada 2023 r.

Przewodniczący Komisji Przetargowej