Częstochowa, 05.04.2024

ZP.26.1.10.2024

**Odpowiedzi na pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia w postępowaniu: Świadczenie usług pocztowych i kurierskich dla Uniwersytetu Jana Długosza w Częstochowie**

W związku z pytaniami dotyczącymi treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) w ramach ww. postępowania Zamawiający, działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, przekazuje treść pytań wraz z odpowiedziami:

Załącznik nr 5,6 do SWZ – umowa - projekt § 3 ust. 11

„Zamawiający dopuszcza możliwość przesłania drogą elektroniczną faktur wystawionych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie pdf.”

Pytanie 1: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisów w umowie o następujące zapisy:

1) Wykonawca zobowiązuje się przesyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.

2) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:

……………@poczta-polska.pl

3) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:

……………@……………

4) Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 3-4 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,
5) Zamawiający 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 adres Wykonawcy wskazany w pkt 3, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej Zamawiającego wskazanej w pkt 4,
6) Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
7) Zamawiający jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma prawo do wystawiania i przesyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,
8) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt 1 może nastąpić w formie pisemnej
lub elektronicznej.”?

**Odpowiedź 1:** Zamawiający przewidział w projekcie umowy możliwość przesyłania faktur w formie elektronicznej - zgodnie z zapisami paragrafu 3 ustęp 11, 12 i 13 projektu umowy.

„Paragraf 3

1. Zamawiający dopuszcza możliwość przesłania drogą elektroniczną faktur wystawionych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie pdf.
2. Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest: kancelaria@ujd.edu.pl. Wykonawca będzie przesyłał faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) Zamawiającemu z adresu e-mail:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_
3. Strony zobowiązują się, co najmniej 3 dni przed zmianą danych, o których mowa w ustępie 12, poinformować o tym drugą stronę drogą elektroniczną. Zmiana danych wskazanych w ustępie 12 nie wymaga aneksu do umowy.”

Zapisy umowy pozostają bez zmian.

II Załącznik nr 5,6 do SWZ – umowa - projekt § 6 ust. 3a, 3b, 4

1. Niezależnie od roszczeń odszkodowawczych o których mowa w ustępie 1 niniejszego paragrafu Zamawiający ma prawo do naliczenia kar umownych, a mianowicie:
2. w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn zależnych od Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowna w wysokości 10% łącznego maksymalnego wynagrodzenia brutto przysługującego Wykonawcy z tytułu realizacji całości przedmiotu umowy;
3. z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazanych czynności określone w paragrafie 4 ustęp 3 Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 500 zł brutto za każdy przypadek.
4. Łączna wysokość kar umownych nie przekroczy 30% wartości całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy określonego w paragrafie 3 ustęp 1 umowy.

Pytanie 2: Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób naruszający naczelne zasady zamówień publicznych co uniemożliwia de facto złożenie oferty przez Wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelnych 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 szczególnie w § 7 pkt 1 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę, a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu. Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania
wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy. Sama praktyka rynku pocztowego wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające. Przewidziane w § 7 pkt 1 kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórną analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:
pkt 3a)
- ograniczenie wysokości kary umownej co najmniej do poziomu 5% łącznego maksymalnego
wynagrodzenia brutto przysługującego Wykonawcy z tytułu realizacji całości przedmiotu umowy,
pkt 3b)
zmniejszenie kwoty za z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazanych czynności określone w paragrafie 4 ustęp 3 do wysokości 100 zł brutto za każdy przypadek,
ust. 4
- zmniejszenie maksymalnej łącznej kwoty kar umownych do 10% kwoty całkowitego wynagrodzenia określonego w § 3 ust.1 umowy,

**Odpowiedź 2:** Zamawiający informuje, że zapisy paragrafu 6 ustęp 3 litera a) i b) projektu umów pozostają bez zmian. Natomiast paragraf 6 ustęp 4 projektu umów otrzymuje następujące nowe brzmienie:

**„***Łączna wysokość kar umownych nie przekroczy 20% wartości całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy określonego w paragrafie 3 ustęp 1 umowy”*

III Załącznik nr 3 do SWZ – Opis Przedmiotu Zamówienia, II Przesyłki kurierskie ust. 3

„Wykonawca zobowiązany jest do dwukrotnej próby dostarczenia przesyłki kurierskiej adresowanej na terenie całego kraju w ramach ceny jednostkowej dla danego rodzaju przesyłki. W przypadku niedostarczenia przesyłki do odbiorcy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on zobowiązany do zwrotu przesyłki do Zamawiającego w ramach ceny jednostkowej dla danej przesyłki”

Pytanie 3: Czy Zamawiający dopuszcza jedną próbę doręczenia, a po nieudanej próbie doręczenia pozostawienie awiza?

**Odpowiedź 3:** W zakresie realizacji usług kurierskich (Zadanie nr 2) zmianie ulega zapis części II punkt 3 litera d) tiret 5 Opisu przedmiotu zamówienia i otrzymuje następujące brzmienie:

 *„-Wykonawca zobowiązany jest do* ***jednokrotnej*** *próby dostarczenia przesyłki kurierskiej adresowanej na terenie całego kraju w ramach ceny jednostkowej dla danego rodzaju przesyłki. W przypadku niedostarczenia przesyłki do odbiorcy z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, jest on zobowiązany do zwrotu przesyłki do Zamawiającego w ramach ceny jednostkowej dla danej przesyłki”*

Pytanie 4: Zamawiający dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia

podwykonawcy/om.

W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Czy słusznie interpretujemy, że również

w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej

ustawy? Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.

**Odpowiedź 4:** W zakresie podwykonawstwa będą miały zastosowanie właściwe przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pytanie 5: Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw

wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8?

**Odpowiedź 5:** Zamawiający informuje, że zapisy punktu 6.2. Specyfikacji Warunków Zamówienia pozostają bez zmian.

Pytanie 6: Czy Zamawiający wymaga aby placówki odbioru były oznaczone w sposób jednoznacznie identyfikujący operatora pocztowego?

**Odpowiedź 6:** Zamawiający nie wymaga aby placówki odbioru były oznaczone w sposób jednoznacznie identyfikujący operatora pocztowego.

Pytanie 7: Czy Zamawiający dopuszcza formę oznaczenia korespondencji tak iż na przesyłkach będą widoczne dane Zamawiającej poprzedzone informacją „ Nazwa Wykonawcy w imieniu lub na rzecz Zamawiającego” ?

**Odpowiedź 7:** Zamawiający nie dopuszcza takiej możliwości.

Pytanie 8: Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek

przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznie nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji.

**Odpowiedź 8:** Zgodnie z odpowiedzią na pytanie numer 7.

Pytanie 9: Czy Zamawiający dopuszcza, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego byłby możliwy w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?

**Odpowiedź 9:** Zamawiający dopuszcza, aby odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego był możliwy w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora.

Pytanie 10: Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika

na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczania opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadku odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Pocztowego, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę na świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo umowie.

**Odpowiedź 10:** Usługa zwrotu przesyłek została uwzględniona przez Zamawiającego w formularzu cenowym stanowiącym załącznik numer 2A do Specyfikacji warunków zamówienia.

Pytanie 11: Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączać różne druki

potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane u innego operatora? Wykonawca nadmienia, iż w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi, właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu.

**Odpowiedź 11:** Zamawiający będzie korzystał z druku „potwierdzenie odbioru”, który spełnia wymagania formalno-prawne określone obowiązującymi przepisami prawa– zgodnie z częścią I punkt 12 Opisu przedmiotu zamówienia.

Pytanie 12: Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej?

**Odpowiedź 12:** Zamawiający określił w SWZ, że nadanie przesyłek będących przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego lub w dniu dostarczenia do placówki Wykonawcy. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, w tym utraty, ubytki, uszkodzenia przesyłki Zamawiającemu przysługuje prawo do odszkodowania oraz innych roszczeń na zasadach i wysokości określonych w ustawie Prawo Pocztowe.

Pytanie 13: Czy Zamawiający dopuszcza uzupełnienie katalogu aktów prawnych, na podstawie których realizowany będzie przedmiot zamówienia o regulaminy Wykonawcy?

**Odpowiedź 13:** Zamawiający dopuści zapisy zawarte w regulaminach Wykonawców, jeżeli zapisy te nie będą w sprzeczności z wymaganiami Zamawiającego zawartymi w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia obowiązującej w przedmiotowym postępowaniu i jej załącznikach.

Pytanie 14: Czy Zamawiający wyraża zgodę, by na fakturze Wykonawca posługiwał się nazewnictwem usług wynikającym z regulaminów stosowanych u Wykonawcy, przy założeniu, że zaewidencjonowane usługi odpowiadają faktycznym potrzebom Zamawiającego?

**Odpowiedź 14:** Zamawiający wyraża zgodę, by na fakturze Wykonawca posługiwał się nazewnictwem usług wynikającym z regulaminów stosowanych u Wykonawcy, przy założeniu, że zaewidencjonowane usługi odpowiadają faktycznym potrzebom Zamawiającego.

Pytanie 15: Czy jeżeli Wykonawca złoży najkorzystniejszą ofertę Zamawiający w związku z

regulaminami panującymi u Wykonawcy doda do wzoru umowy następujące zapisy:

Klauzula antykorupcyjna

1. Strony Umowy zapewniają, że w związku z wykonywaniem Umowy zachowają należytą staranność i stosować się będą do wszystkich obowiązujących Strony przepisów prawa powszechnie obowiązującego na terenie Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej w zakresie zapobiegania działaniom o charakterze korupcyjnym zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.

2. Każda ze Stron dodatkowo zapewnia, że w związku z wykonywaniem Umowy stosować się będzie do obowiązujących Strony procedur antykorupcyjnych, zgodnego z prawem rozliczania transakcji, kosztów i wydatków, przestrzegania postanowień aktów wewnętrznych obowiązujących Strony w zakresie przeciwdziałania konfliktowi interesów, wręczania i przyjmowania upominków oraz anonimowego zgłaszania i wyjaśniania nieprawidłowości zarówno bezpośrednio, jak i działając poprzez kontrolowane lub powiązane podmioty gospodarcze Stron.

3. Strony zapewniają, że w związku z zawarciem i realizacją Umowy żadna ze Stron, ani żaden

z ich właścicieli, udziałowców, akcjonariuszy, członków zarządu, dyrektorów, pracowników,

podwykonawców, ani też żadna inna osoba działająca w ich imieniu, nie dokonywała,

nie proponowała, ani nie obiecywała, że dokona, ani nie upoważniała, a także nie dokona,

nie zaproponuje, ani też nie obieca, że dokona, ani nie upoważni do dokonania żadnej płatności lub innego przekazu stanowiącego korzyść finansową lub inną, ani też żadnej innej korzyści bezpośrednio lub pośrednio żadnemu z niżej wymienionych:

- żadnemu członkowi zarządu lub pracownikowi Strony;

- żadnemu funkcjonariuszowi państwowemu rozumianemu jako osobie fizycznej pełniącej funkcję publiczną w znaczeniu nadanym temu pojęciu w systemie prawnym kraju, w którym następuje realizacja Umowy;

- żadnej partii politycznej, członkowi partii politycznej, ani kandydatowi na urząd państwowy;

- żadnej innej osobie lub podmiotowi – w celu uzyskania ich decyzji, wpływu lub działań mogących skutkować jakimkolwiek niezgodnym z prawem uprzywilejowaniem lub też w dowolnym innym niewłaściwym celu, jeżeli działanie takie narusza lub naruszałoby przepisy prawa w zakresie przeciwdziałania korupcji wydanych przez uprawnione organy administracji publicznej w Polsce i na terenie Unii Europejskiej.

4. Nadawca akceptuje, że naruszenie postanowień zawartych w niniejszej klauzuli antykorupcyjnej może spowodować rozwiązanie Umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia w niej przewidzianego, zaś Nadawcy nie będą przysługiwać żadne roszczenia z tego tytułu.

5. Każda ze Stron zobowiązuje się do bezzwłocznego informowania się wzajemnie o każdym przypadku naruszenia niniejszych postanowień. Na pisemny wniosek jednej ze Stron, druga Strona dostarczy informacje i udzieli odpowiedzi na uzasadnione pytania drugiej Strony, które dotyczyć będą wykonywania Umowy zgodnie z niniejszymi postanowieniami.

6. W celu należytego wykonania zobowiązania, o którym mowa powyżej, każda ze Stron zapewnia, iż w okresie realizacji Umowy umożliwi każdej osobie działającej w dobrej wierze dokonanie anonimowego zgłaszania nieprawidłowości za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres e-mail:………………………….

7. Strony mają na uwadze, że sankcje ustalone w wyniku niniejszych postanowień nie wykluczają, nie zastępują ani nie zmieniają w żaden sposób sankcji karnych, cywilnych, dyscyplinarnych lub administracyjnych ustanowionych przez przepisy prawa powszechnie obowiązującego w Rzeczypospolitej Polskiej i na terenie Unii Europejskiej.

**Odpowiedź 15:** Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy zapisów, których treść została zawarta w pytaniu 15.

Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 10.04.2024 r., do godziny 08:00. Otwarcie ofert nastąpi tego samego dnia o godzinie 08:30. Termin związania ofertą ustala się do dnia 09.05.2024 r.

 Kanclerz

 mgr inż. Maria Róg