Ostrów Wielkopolski dnia: 2024-05-13

**Powiat Ostrowski, Starostwo Powiatowe w Ostrowie Wielkopolskim**

Al. Powstańców Wielkopolskich 16

63-400 Ostrów Wielkopolski

**WYKONAWCY**

ubiegający się o zamówienie publiczne

# WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji - art. 275 pkt. 1 ustawy Pzpna”**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagraniczym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów na potrzeby Starostwa Powiatowego w Ostrowie Wielkopolskim oraz Powiatowego Zespołu ds. Orzekania o Niepełnosprawności w Ostrowie Wielkopolskim**”– **RPZ.272.5.2024.**

Zamawiający, **Powiat Ostrowski, Starostwo Powiatowe w Ostrowie Wielkopolskim**, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r. poz. 1605 ze zm.), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 12. punkt 1) brzmi:**

„Zmiana umowy może nastąpić w przypadku:

1) zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa, których uchwalenie lub zmiana nastąpiły po dniu zawarcia niniejszej umowy, a z których treści wynika konieczność wprowadzenia zmian, mających wpływ na realizację umowy.”

**natomiast ust. 17:**

„Podstawą obliczenia należności będzie suma opłat wyliczona na podstawie cen zawartych w ofercie, za przesyłki faktycznie nadane lub zwrócone z powodu braku możliwości ich doręczenia w okresie rozliczeniowym, stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczo-oddawczych, przy czym obowiązywać będą ceny jednostkowe zawarte w formularzu cenowym. Jednocześnie ceny zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem pkt 12 ppkt 4, 5 i 6.”

**W szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia ust. 16 brzmi:**

 „Wykonawca jest zobowiązany do przesłania Zamawiającemu zaktualizowanego cennika w przypadku zmian cen usług pocztowych.”

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 24-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 Ustawy Prawo Pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym czasie, w świetle istotnych postanowień zawartych w SWZ, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych – nie tylko z zakresu Prawa Pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez zastąpienie przywołanej powyżej treści następującym brzmieniem: „Podstawą obliczenia należności będzie suma opłat za przesyłki faktycznie nadane lub zwrócone, przy czym przez pierwsze 12 miesięcy realizacji Umowy obowiązywać będą ceny jednostkowe podane przez wykonawcę w ofercie. Przez następne 12 miesięcy wynagrodzenie wykonawcy stanowić będzie iloczyn ilości przesyłek poszczególnych rodzajów zrealizowanych w okresie miesięcznym i cen jednostkowych za poszczególne rodzaje tych przesyłek określonych w aktualnym cenniku Wykonawcy”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę cen w trakcie obowiązywania umowy w przypadku zmiany Cennika usług powszechnych w trybie przewidzianym w ustawie Prawo pocztowe.

**Pytanie 2**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 15 brzmi:**

„Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy. W terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego. Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur drogą elektroniczną na adres e-mail wskazany w umowie.”

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności faktury i wymaga aby faktura była płatna w terminie 14 dni od daty jej otrzymania przez Zamawiającego.

Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur drogą elektroniczną i określenie terminu płatności na 14 dni od daty otrzymania elektronicznej wersji faktury na adres e-mail wskazany w umowie.

**Pytanie 3**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 16 brzmi:**

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonanie 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 rozliczenia stron.

Ze względu na fakt, że faktycznie możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający prosi o zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę istotnych postanowień umowy i wymaga, aby za dzień zapłaty przyjęto dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiająego.

**Pytanie 4**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 19 brzmi:**

„W przypadku nadania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych (niewycenionych) w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą ceny aktualnego cennika Wykonawcy, stanowiącego załącznik do niniejszej umowy. Wykonawca jest zobowiązany do przesłania zaktualizowanego cennika w przypadku zmian cen usług pocztowych.”

**W szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia ust. 15 brzmi:**

„Nie wyszczególnione przez Zamawiającego w załączniku do SWZ rodzaje przesyłek, będą wyceniane dodatkowo zgodnie z obowiązującym w dniu nadania przesyłki cennikiem Wykonawcy, który zostanie przez Wykonawcę dostarczony najpóźniej dzień przed terminem podpisania umowy.”

Wykonawca informuje, że oferuje w obrocie krajowym i zagranicznym szeroki wachlarz usług, które nie zostały ujęte w Formularzu cenowym.

Wykonawca stoi na stanowisku, że możliwości zmiany cen w tak szerokim spektrum usług w praktyce uniemożliwia dołączenie do oferty wszystkich cenników oraz pobieranie opłat na ich podstawie w całym okresie realizacji przedmiotu zamówienia.

Zmiana cen w stosunku do niektórych usług nie stanowi bowiem wyłącznej prerogatywy Wykonawcy lecz wynika z odrębnych przepisów prawa, do których muszą się stosować wszyscy Wykonawcy działający na rynku usług pocztowych.

Mając na uwadze powyższe wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Zamawiającego oraz w celu doprecyzowania zapisu Wykonawca prosi o dokonanie zmiany na następujący:

„Przesyłki nie ujęte w Formularzu cenowym będą opłacane zgodnie z obowiązującymi cennikami Wykonawcy w dniu realizacji usługi. Cenniki Wykonawcy dostępne będą bezpłatnie na stronie www. Wykonawcy.”

 **Odpowiedź:**

Zamawiający zgadza się na dokonanie zmiany zapisu w celu jego doprecyzowania na następujący: „Przesyłki nie ujęte w Formularzu cenowym będą opłacane zgodnie z obowiązującymi cennikami Wykonawcy w dniu realizacji usługi. Cenniki Wykonawcy dostępne będą bezpłatnie na stronie www. Wykonawcy.”

**Pytanie 5**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 22 pkt 1) brzmi:**

Wykonawca zobowiązuje się do zapłacenia kar umownych Zamawiającemu
w wysokości:

1) 3% łącznej wartości (brutto) umowy w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe. Kara będzie płacona na konto wskazane przez Zamawiającego w terminie 14 dni od otrzymania przez Zamawiającego oświadczenia o odstąpieniu od umowy,

Zgodnie z postanowieniami dokumentacji przetargowej usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m. in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529) Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy.

Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdą zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m. in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej.

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

Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych wówczas Wykonawca prosi o złagodzenie stanowiska Zamawiającego i zmianę wysokości możliwej do naliczenia kary umownej do 1,5% niewykorzystanej wartości umowy brutto.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych. Jednakże Zamawiający zgadza się na zmianę wysokości możliwej do naliczenia kary umownej w postaci **2% niewykorzystanej wartości umowy brutto.**

**Pytanie 6**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 22 pkt 1) brzmi:**

Wykonawca zobowiązuje się do zapłacenia kar umownych Zamawiającemu
w wysokości:

1) 3% łącznej wartości (brutto) umowy w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe. Kara będzie płacona na konto wskazane przez Zamawiającego w terminie 14 dni od otrzymania przez Zamawiającego oświadczenia o odstąpieniu od umowy,

W przywoływanych w treści pytania zapisach Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczonych kar umownych w określonym przez siebie terminie. Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenie kar umownych godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art 58 § 2 kodeksu cywilnego.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie wyżej wymienionych zapisów.

**Pytanie 7**

**W istotnych postanowieniach umowy ust. 22 pkt 2) brzmi:**

Wykonawca zobowiązuje się do zapłacenia kar umownych Zamawiającemu w wysokości:

2) 100% opłaty za jeden odbiór, za nieodebranie przesyłek od Zamawiającego w terminach przewidzianych w umowie, a prawidłowo przygotowanych i oznaczonych przesyłek pocztowych przeznaczonych do nadania. Kara będzie wpłacana na konto wskazane przez Zamawiającego w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Wykonawcę pisemnego powiadomienia o zaistniałym fakcie,

 Wykonawca prosi o potwierdzenie, że zapis dotyczy tylko Wykonawcy, który nie spełnia wymogu określonego w istotnych postanowieniach umowy, ust. 6:

 „W przypadku gdy punkt obsługujący Zamawiającego będzie zlokalizowany w odległości do 150 m od siedziby Zamawiającego, Zamawiający będzie dostarczał we własnym zakresie i na koszt własny przesyłki pocztowe przeznaczone do nadania. Przesyłki będą dostarczane codziennie w dni robocze od poniedziałku do piątku do godziny 15 00.”

 **Odpowiedź:**

 Zamawiający potwierdza, że zapis dotyczy tylko Wykonawcy, który nie spełnia wymogu określonego w istotnych postanowieniach umowy, ust. 6.

**Pytanie 8**

**W szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia ust. 5 brzmi:**

„Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się do doręczania przesyłek z zachowaniem wskaźników terminowości doręczeń określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.”

Biorąc pod uwagę fakt, że przesyłki przekazane przez Zamawiającego do nadania mogą zawierać nieprawidłowości lub budzić wątpliwości Wykonawcy, Wykonawca prosi o zmianę zapisu na:

„Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. Wszelkie ewentualne nieprawidłowości będą wyjaśnione na bieżąco przez pracowników Wykonawcy lub Zamawiającego. Strony dopuszczają możliwość przesunięcia nadania przesyłek na dzień wstępny, w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek (np.: nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów do dokumentacji nadawczych z opisami na przesyłkach, brak znaków opłaty) i braku możliwości ich wyjaśnienia z przedstawicielem Zamawiającego, lub usunięcia w dniu ich odbioru.”

**Odpowiedź**

Wykonawca wyraża zgodę na zmianę zapisu na:

„Nadanie przesyłek następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. Wszelkie ewentualne nieprawidłowości będą wyjaśnione na bieżąco przez pracowników Wykonawcy lub Zamawiającego. Strony dopuszczają możliwość przesunięcia nadania przesyłek na dzień wstępny, w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek (np.: nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów do dokumentacji nadawczych z opisami na przesyłkach, brak znaków opłaty) i braku możliwości ich wyjaśnienia z przedstawicielem Zamawiającego, lub usunięcia w dniu ich odbioru.”

**Pytanie 9**

W istotnych postanowieniach umowy ust. 7 brzmi:

„W przypadku gdy punkt świadczący usługi pocztowe dla Zamawiającego zlokalizowany będzie w odległości powyżej 150 m od siedziby Zamawiającego Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego – Al. Powstańców Wielkopolskich 16, 63-400 Ostrów Wielkopolski codziennie w dni robocze (poniedziałek – piątek) z Wydziału Organizacyjnego – Referat Administracyjno - Gospodarczy pokój nr 101 lub pokój nr 107, pomiędzy godziną 1400 a godziną 1500.”

Wykonawca informuje, iż ze względu na okres obowiązywania umowy dłuższy niż 12 miesięcy nie jest wstanie w dniu dzisiejszym zagwarantować, że placówka pocztowa obecnie obsługująca Państwa nie ulegnie zamknięciu. W związku z powyższym informujemy, iż usługa korespondencji z siedziby Zamawiającego jest odpłatną usługą umowną świadczoną na odrębnych zasadach i jako taka nie mieści się w katalogu określonym jako świadczenie usług pocztowych.

Czy zamawiający akceptuję taką możliwość i w przypadku ewentualnego zamknięcia placówki pocztowej obecnie zlokalizowanej do 150 metrów od siedziby Zamawiającego, wyraża zgodę na świadczenie korespondencji zgodnie z obowiązującym cennikiem wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający akceptuje taką możliwość i w przypadku ewentualnego zamknięcia placówki pocztowej obecnie zlokalizowanej w odległości do 150 metrów od siedziby Zamawiającego wyraża zgodę na świadczenie odpłatnej usługi odbioru korespondencji zgodnie z obowiązującym cennikiem Wykonawcy.

**Pytanie 10**

Czy Zamawiający po rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania wyraża zgodę na wpisanie do umowy uzgodnione z Wykonawcą kwestie technologiczne między innymi takie jak, prawidłowe oznaczenie nadawanych przesyłek (w tym treść napisu (nadruku) lub odcisku pieczęci w miejscu przeznaczonym na znak opłaty) oraz regulaminów?

 **Odpowiedź:**

Zamawiający po rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania wyraża zgodę na wpisanie do umowy uzgodnione z Wykonawcą kwestie technologiczne między innymi takie jak, prawidłowe oznaczenie nadawanych przesyłek (w tym treść napisu (nadruku) lub odcisku pieczęci w miejscu przeznaczonym na znak opłaty) oraz regulaminów.

**Pytanie 11**

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że będzie się zaopatrywał samodzielnie w druki potwierdzenia odbioru do wszystkich przesyłek nadawanych w trybach specjalnych oraz, że wzór stosowanych druków potwierdzeń odbioru będzie zgodny ze wzorem obowiązującym u Wykonawcy.

/-/ Marcin Woliński
Dyrektor Wydziału Rozwoju Powiatu