

Świętochłowiec 12.12.2019 r.

PZP.271.28.162.2019

**wszyscy uczestnicy postępowania  
ubiegający się o udzielenie zamówienia  
publicznego**

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miejskiego w Świętochłowicach w zakresie przyjmowania, sortowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz zwrotu przesyłek niedoręczonych.**

Zamawiający przedkłada odpowiedzi na złożone pytania dotyczące wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu.

**Pytanie 1**

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – Szczegółowy opis zamówienia – pkt 13 określił, że będzie korzystał z własnych druków potwierdzenia odbioru.

Czy wzór druku „potwierdzenie odbioru” został opracowany w ramach ustawy, na podstawie której nadawane są przesyłki i zawiera stosowną adnotację na podstawie której Wykonawca dokonuje doręczenia przesyłki zgodnie

z obowiązującymi przepisami np. „Doręczenie niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, z późn. zm.)” oraz czy w związku z tym, że potwierdzenie odbioru zwracane do nadawcy stanowi samodzielną przesyłkę, Zamawiający będzie korzystał z druków, które będą wykonane zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m<sup>2</sup>

2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych)

optymalne wymiary:

a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,

b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,

(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)

3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,

4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną?

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dołączenia przedmiotowego formularza do Zapytania ofertowego?

**Odpowiedź:**

Druki „potwierdzenie odbioru” zostały opracowane na podstawie ustaw:

- z dnia 14 czerwca 1960 r – Kodeks postępowania administracyjnego ( Dz. U. z 2018 r., poz. 2096 z późn. zm.),

- z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2019 r. poz. 900, z późn. zm.).

Druki wykonane są z opisanymi w zapytaniu warunkami technicznymi.

**Pytanie 2**

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – Szczegółowy opis zamówienia – pkt 19 oraz w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 4 ust 7 określił termin płatności faktury.

Pytanie: Czy ze względu na dotychczasową współpracę, obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w kwestii terminu płatności na następujący:

*„wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr .....w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT?*

### **Odpowiedź:**

Wskazany we wzorze umowy termin płatności jest zgodny z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa – ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2019 r., poz.118).

### **Pytanie 3**

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 4 ust. 2 oraz ust. 5 określił, że ceny wskazane w formularzu cenowym są cenami stałymi obowiązującymi przez cały okres realizacji umowy. Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 12-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SIWZ, 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 ciężące na Wykonawcy jako operaterze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy § 9 ust. 2 poprzez dodanie postanowienia w następującym brzmieniu: „Żadna ze stron nie może żądać zmiany umowy z wyjątkiem okoliczności obejmujących zmianę:

- 1) wartości maksymalnego wynagrodzenia brutto umowy określonego w § 4 ust. 1 umowy,
- 2) podwykonawcy, przy pomocy którego wykonawca realizuje przedmiot umowy, czym w przypadku, gdy podwykonawcą jest podmiot, na zasoby którego powoływał się wykonawca przy wykazywaniu spełniania warunków udziału w postępowaniu na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b ustawy, podwykonawca ten musi spełniać wymagania określone przez zamawiającego na etapie postępowania,
- 3) powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie sposobu świadczenia usług pocztowych objętych przedmiotem umowy,
- 4) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT?

5. ustawowej zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi objęte zamówieniem, w czasie trwania niniejszej umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od

towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT, niezależnie czy spowoduje to zwiększenie, czy też zmniejszenie wysokości wynagrodzenia brutto.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraźnie wskazał w ogłoszeniu, że zamówienie nie dotyczy przesyłek nadawanych przez operatora wyznaczonego.

**Pytanie 4**

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §4 ust. 9 określił, dzień zapłaty faktury.

Pytanie: Czy z uwagi na praktykę obrotu gospodarczego popartą orzecznictwem sądów, zgodnie z którą zapłata należności ma na celu umożliwienie Wykonawcy swobodnego korzystania z należnych mu pieniędzy, co jest możliwe dopiero w chwili wpływu środków na konto Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę powyższego zapisu na: "*Za datę realizacji płatności przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*"?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokona zmiany w zakresie określenia dnia zapłaty faktury.

**Pytanie 5**

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §6 ust. 1 określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

Pytanie: Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż 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 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy).

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie ze wzoru umowy zapisu dotyczącego kary umownej - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość obniżenia wysokości kary umownej (kara umowna wskazana przez Zamawiającego jest rażąco wygórowana) za odstąpienie od realizacji przedmiotu umowy (np. do 3 % wartości brutto)?

**Odpowiedź:**

W pytaniu jest mowa o niezgodności postanowień SIWZ z obowiązującymi przepisami. W przedmiotowym postępowaniu prowadzonym w oparciu o przepis art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający nie ma obowiązku sporządzania specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Nie można zgodzić się z zaprezentowanym w pytaniu stanowiskiem, iż przepis art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych jedyną podstawę do odstąpienia od umowy przez Zamawiającego. Przepis ten nie może być interpretowany w ten sposób, że umowa w sprawie zamówień publicznych nie może zawierać innych zapisów dotyczących możliwości odstąpienia od umowy, czy też jej rozwiązania za wypowiedzeniem. Po pierwsze treść przepisu art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych takiego ograniczenia nie wprowadza. Po drugie ustawodawca zezwolił w tym zakresie na odnośnienie się do uregulowań kodeksu cywilnego. W odniesieniu do kwestii wygórowanych kar umownych, to niezgodnych z treścią art. 483 i 484 kodeksu cywilnego stanowisko Wykonawcy zaprezentowane

w pytaniu nie ma potwierdzenia w treści wskazanych przepisów. Zastrzeżenie kary umownej ułatwia wierzycielowi realizację jego uprawnień z tytułu niewykonania lub nienależytego zobowiązania, ponieważ może on dochodzić jej zapłaty bez względu na wysokość poniesionej szkody. W razie zastrzeżenia kart umownej i wystąpienia okoliczności jej zapłaty, obowiązek ten obciąża dłużnika niezależnie od wykazania szkody wywołanej przyczynami uzasadniającymi jej naliczanie. Obowiązek zapłaty ma na celu w tym wypadku charakter bezwzględny. Natomiast przepis art. 484§2 kodeksu cywilnego o możliwości miarkowania odszkodowania na żądanie dłużnika należy do przepisów tzw. Prawa sędziowskiego, czyli dot. sytuacji, która może mieć miejsce na etapie sporu toczącego się przed sądem powszechnym. Norma może znaleźć zatem zastosowanie w sytuacji, gdy w świetle oceny określonego stanu faktycznego można mówić o tym, że kara umowna w zastrzeżonej wysokości jawić się będzie jako nieadekwatna. Wobec powyższego Zamawiający nie dokona zmian w tym zakresie.

#### **Pytanie 6**

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §6 ust. 2 i 3 określa wysokość kar umownych.

Pytanie: Akty prawne na podstawie, których będzie realizowana umowa (Zamawiający powołuje się na nie np. w załączniku nr 5 – wzór umowy - § 1 ust. 1) wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych, a w przypadku pozostałych usług zostały dookreślone w regulaminach ich wykonywania. Czy Zamawiający przewiduje wykreślenie w/w zapisów ze wzoru umowy?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokona wykreślenia zapisów § 6 ust. 2 i 3 wzoru umowy.

#### **Pytanie 7**

Istotne Postanowienia Umowne w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – § 6 pkt. 4 – kary umowne.

Pragniemy wskazać, iż w przypadku kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy. Podkreślić ponadto należy, iż 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 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ). Zaznaczamy także, że akt prawny na podstawie, którego będzie realizowana umowa (Ustawa Prawo Pocztove) wprost wskazuje wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie powyższego zapisu we wzorze umowy lub obniżenie kar umownych np. w § 6 pkt. 4 ppkt.1) do wysokości 100 zł za każdy przypadek, w § 6 pkt. 4 ppkt. 2) do wysokości 10 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie dokona zmiany w tym zakresie. Zapisy dotyczące możliwości dochodzenia odszkodowania uzupełniającego w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy nie naruszają zasad odpowiedzialności operatora pocztowego określonych przepisach Prawo pocztowe.

#### **Pytanie 8**

Dotyczy Załącznika nr 5 – wzór umowy - § 7 pkt 1 Wykonawca oświadcza, że następujące czynności, związane z realizacją przedmiotu umowy, będą wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę:

polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki).

Z uwagi na posiadanie bardzo dużej ilości zatrudnionych pracowników oraz kilka miejsc obsługi kadrowej bardzo prosimy o zawężenie wymaganych umów o pracę do osób świadczących usługi będących przedmiotem zamówienia do terenu miasta Świętochłowice.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza na następujący zapis:” Wykonawca oświadcza, że następujące czynności, związane z realizacją przedmiotu umowy, będą wykonywane przez osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę: polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki) na dopisanie na terenie miasta Świętochłowice”.

**Odpowiedź:**

Zapisy zawarte zostały w treści umowy – załącznik nr 2.

**Pytanie 9**

Zamawiający w Załączniku nr 1 - Klauzule Społeczne pkt 24 Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę osób wykonujących na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym, czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki).

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza na następujący zapis:” Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę osób wykonujących na rzecz pracodawcy i pod jego kierownictwem oraz w miejscu i czasie wyznaczonym, czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, polegające na doręczeniu, wydaniu lub zwrocie przesyłek (tj. doręczyciele – listonosze, osoby wydające korespondencje/przesyłki) na terenie miasta Świętochłowice”.

Z uwagi na posiadanie bardzo dużej ilości zatrudnionych pracowników oraz kilka miejsc obsługi kadrowej bardzo prosimy o zawężenie wymaganych umów o pracę do osób świadczących usługi będących przedmiotem zamówienia do terenu miasta Świętochłowice.

**Odpowiedź:**

Zapisy zawarte zostały w treści umowy – załącznik nr 2.

**Pytanie 10**

Zamawiający w formularzu cenowym Załącznik do formularza ofertowego SIWZ przesyłki listowe z zadeklarowaną wartością krajowe Gabaryt A ekonomiczny przesyłek nie wskazując formatu przesyłki.

Pytanie: Czy Zamawiający określi formaty przesyłek? Pozwoli to na dostosowanie usługi do potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmieni załącznik do Formularza ofertowego wskazując format przesyłki

**Pytanie 11**

Dotyczy Załącznika nr 1 Klauzule Społeczne pkt 25 ppkt 2), oraz - Załącznika nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §7 pkt 2 ppkt. 2).

Pytanie: a) Czy zatem, w świetle powyższych uwag oraz z uwagi na fakt, iż żądanie przedłożenia umów o pracę narusza powszechnie obowiązujące przepisy, które weszły w życie 25.05.2018 dotyczące ochrony danych osobowych RODO Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji treści postanowień w Załączniku nr 5 Wzór Umowy § 7 ust. 3-7 w Załączniku nr 1 Klauzule Społeczne pkt 25 ppkt 2), poprzez wykreślenie obowiązku

przedłożenia do wglądu kopii umów o pracę zawartych z osobami zatrudnionymi do realizacji przedmiotu zamówienia, bądź zastąpienie go innym prawnie dopuszczalnym sposobem weryfikacji obowiązków wynikających z SIWZ np. wprowadzeniem konieczności podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

**Odpowiedź:**

Zapisy zawarte zostały w treści umowy – załącznik nr 2.

**Pytanie 12.**

Zamawiający w Załączniku nr 1 - ust. 21 pkt. h) określa wymiary paczek pocztowych.

Pytanie: Czy Zamawiający dostosuje wymiary do regulaminu Wykonawcy, tzn. maksimum: suma długości i największego obwodu mierzonego w innym kierunku niż długość – 3000 mm, przy czym największy wymiar nie może przekroczyć 1500mm, minimum: wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90x140 mm, z tolerancją +/- 2 mm.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dostosuje wymiary do regulaminu Wykonawcy.

Przewodniczący Komisji Przetargowej  
Michał Palusiński

