



URZĄD MIEJSKI W PRZEMYŚLU

37-700 Przemyśl, Rynek 1, tel. +48 16 675 21 52, fax +48 16 678 64 49

www.przemysl.pl kancelaria@um.przemysl.pl

Przemyśl, 21.12.2021 r.

ZP.271.25.2021

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)

Dotyczy postępowania pod nazwą ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH W OBRODIE KRAJOWYM I ZAGRANICZNYM NA POTRZEBY GMINY MIEJSKIEJ PRZEMYŚL

Zamawiający – Gmina Miejska Przemyśl – na podstawie z art. 284 ust. 6, w związku z art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.), informuje o otrzymanych wnioskach o wyjaśnienie treści SWZ oraz o udzielanych wyjaśnieniach.

Pytanie 1

Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z propozycją dopuszczenia możliwości świadczenia usług w zakresie ich przyjmowania z wykorzystaniem systemu informatycznego, który automatycznie dopuszcza możliwość korzystania z internetowej aplikacji elektronicznej. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o zarejestrowanych usługach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykorzystanie powyższej aplikacji przy świadczeniu usług?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 2

Zamawiający w § 3 ust. 11 wzoru Umowy zawarł zapis: „Płatności za usługę dokonywane będą na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na Fakturze VAT, zgłoszony na „Białą listę podatników Vat” pod rygorem odmowy zapłaty. W przypadku braku rachunku bankowego wskazanego na fakturze w „Białej liście podatników VAT”, zapłata nastąpi na jakiegokolwiek inny rachunek bankowy Wykonawcy, zgłoszony do „Białej listy podatników Vat”. Wykonawca wnosi o zmianę treści § 3 ust. 11 wzoru Umowy bądź jego usunięcie w całości.

Ustawa z dnia 12 kwietnia 2019 r., która weszła w życie 1 września 2019 r., wprowadzająca zmiany w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług, umożliwiła utworzenie wykazu podatników VAT (tak zwaną Białą listę podatników). W wykazie zamieszczane są m. in. numery zgłoszonych przez podatników rachunków rozliczeniowych, o których mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, lub imiennych rachunków w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, której podmiot jest członkiem, otwartych w związku z prowadzoną przez członka działalnością gospodarczą.

----- zgłosiła do Urzędu Skarbowego nr rachunku bankowego ----- i wg tego numeru oraz zgodnie z przepisami Zamawiający pozytywnie zweryfikuje wiarygodność Wykonawcy. Schemat działania u Wykonawcy zakłada przydzielenie każdemu klientowi umownemu tzw. Spersonalizowanego Rachunku Bankowego, a że jest to grupa ok 10 tys klientów, to zgłoszenie takiej liczby numerów rachunku do tzw. Białej listy staje się niemożliwe.

Pozostawienie treści wzoru Umowy bez dokonania zmiany odpowiednio do obowiązujących przepisów, uniemożliwia Wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę polegającą na wykreśleniu zapisów § 3 ust. 11 Załącznika Nr 2 i 2a – Projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 3

Zamawiający w Załączniku nr 2 do Ogłoszenia (formularz cenowy) definiuje przesyłki listowe przeznaczone do wyceny jedynie poprzez kryterium masy.

Od 1 kwietnia 2019r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania, którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony, jest zobowiązany.

Zasadniczą zmianą w Cenniku usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym jest zmniejszenie liczby pozycji cennikowych, z dotychczasowych 12 do 6. Ma to na celu uproszczenie oraz zapewnienie większej przejrzystości.

W aktualnym cenniku zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nierejestrowanej, polecanej i wartościowej uzależniona będzie głównie od dwóch parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).
- format przesyłek:

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 × 229 × 20mm) do 500g,

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 × 324 × 20mm) do 1000g,

L – ponad wymiar koperty C4 (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów zamówienia do nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek oraz dokonanie odpowiednich zmian w formularzu cenowym.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariantcie cenowym. Sposób wyceny przesyłek bez modyfikacji formularza może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. W przypadku wpłynięcia w postępowaniu wyłącznie oferty Wykonawcy wycena zgodna z charakterystyką przesyłek wskazaną przez Zamawiającego może doprowadzić do znacznego przekroczenia budżetu Zamawiającego, co w konsekwencji może skutkować unieważnieniem postępowania.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że Wykonawca w kolumnie nazwa własna usługi używanej dla operatora może wpisać symbole S M i L w odpowiednich wierszach i przyjmuje się następujące zapisy:

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 × 229 × 20mm) do 500g,

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 × 324 × 20mm) do 1000g,

L – ponad wymiar koperty C4 (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

Pytanie 4

Zamawiający w Załączniku nr 2 do SWZ (§11 pkt.1 ppkt 2) zawarł zapis: „w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu Umowy, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio do tej usługi lub usług, a w przypadkach, gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej **oraz ich zaakceptowania przez Zamawiającego**”

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie zapisu. Co Zamawiający rozumie poprzez proces zaakceptowania cen przez Zamawiającego? Jaki będzie okres odpowiedzi na wniosek Wykonawcy? Czy Zamawiający zamierza samodzielnie dokonywać oceny zasadności wprowadzenia powyższych zmian w Umowie?

Proponujemy modyfikację zapisu i nadanie mu treści:

zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym 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.”

Czy w przypadku braku akceptacji przez Zamawiającego nowego cennika Wykonawcy, Wykonawcy będzie przysługiwało prawo do rozwiązania Umowy z 30 dniowym okresem wypowiedzenia, bez konieczności zapłaty kar umownych z tego tytułu?

Wykonawca wskazuje, proponuje dodać w §8 ust 8 o brzmieniu:

„Każda ze stron ma prawo do wypowiedzenia umowy z zachowaniem miesięcznego okresu wypowiedzenia”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższych zmian i jednocześnie wyjaśnia, że przez wyrażenie zgody przez Zamawiającego rozumieć należy pisemne zaakceptowanie nowych cen. Termin udzielenia odpowiedzi na wniosek Wykonawcy będzie wynosił 14 dni od daty otrzymania wniosku.

Pytanie 5

Odnosząc się do zapisów § 5 Załącznika nr 2 do SWZ oraz zapisów § 5 Załącznika nr 2a do SWZ - Wzór Umowy w których Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy, osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia, tj. przyjmowanie przesyłek w placówkach nadawczych, sortowanie przesyłek, doręczanie przesyłek - Wykonawca informuje, iż nie uchyla się od przestrzegania obowiązujących przepisów w tym wskazanych w PZO i Kodeksie Pracy dot. wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego w SWZ czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, lecz wskazuje Zamawiającemu iż określenie zawarte w § 5 Wzoru Umowy: jest określeniem zbyt ogólnym.

Wykonawca działa na terenie całego kraju, gdzie zatrudnionych pracowników do realizacji zadań wynikających z prowadzonej działalności jest bardzo duża, na różnych stanowiskach i z różnymi zakresami zadań. Taki rodzaj prowadzonej działalności pociąga za sobą konieczność bardzo rozbudowanej struktury organizacyjnej, nie tylko części eksploatacyjnej, ale i również administracyjnej, w tym komórek zajmujących się obsługą kadrową zatrudnionych pracowników. Komórki te zlokalizowane są w różnych częściach kraju w których przechowywane są akta osobowe zatrudnionych pracowników z obsługiwanego terenu.

Mając na uwadze, iż Zamawiający w przeważającej części nadaje korespondencję skierowaną na teren Miasta i Gminy Przemyśl bądź okolic oraz mając na uwadze skalę działalności Wykonawcy a także liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę pracowników, Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zawężenie grona wskazanych pracowników do np. pracowników przyjmujących lub doręczających przesyłki wskazując przy tym np.: teren miasta Przemyśl, Gminy Przemyśl.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Pytanie 6

Mając na względzie powyższe dot. skali prowadzonej działalności (teren całego kraju), jak również ilości zatrudnionych przez Wykonawcę pracowników i rozbudowanej struktury organizacyjnej Wykonawcy oraz zapisy § 5 Załącznika nr 2 do SWZ- Wzór Umowy w którym Zamawiający wskazuje rodzaje dokumentów które może zażądać podczas przeprowadzonej kontroli w miejscu wykonywania zadań, Wykonawca zwraca się z prośbą o ograniczenie ilości wymienionych dokumentów do oświadczenia Wykonawcy o zatrudnieniu pracownika na podstawie umowy o pracę, zaświadczeń właściwego ZUS, potwierdzenie opłacania przez Wykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy pracowników. W przypadku gdy wymienione dokumenty budziłyby wątpliwości Zamawiającego co do spełnienia wymagań zatrudnienia osób na umowę o pracę - do zanonimizowanych kopii umów o pracę pracowników z danej kontrolowanej jednostki.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę z uwagi na to, że w § 5 Załącznika nr 2 do SWZ- Projektowane postanowienia umowy Zamawiający przewidział wszystkie proponowane w tym punkcie przez Wykonawcę dokumenty, w tym również poświadczoną za zgodność z oryginałem kopię zanonimizowanej w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami RODO umowy, pozostawiając sobie w zależności od okoliczności wybór dokumentów, których zażąda.

Pytanie 7

Odnosząc się do aktualnych zapisów § 5 Załącznika nr 2 do SWZ- Wzór Umowy, które są fizycznie niewykonalne z powodów opisanych powyżej oraz zapisów określonych w § 8 Załącznika nr 2 do SWZ- Wzór Umowy odnośnie naliczenia kar umownych, które stawiają Wykonawcę na przegranej pozycji, Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie bądź złagodzenie wysokości kary umownej.

Z przyczyn technicznych, pozostawienie zapisów w formie obecnej może uniemożliwić wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 8

Nawiązując do zapisów § 5 Załącznika nr 2 do SWZ, w których Zamawiający zobowiązał Wykonawcę do przedkładania na każde wezwanie Zamawiającego, w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie dowodów w celu potwierdzenia wymogów zatrudnienia na podstawie stosunku pracy, Wykonawca informuje, iż z uwagi na pracochłonność przygotowania dokumentacji wymaganej przez Zamawiającego, przy bardzo dużej ilości zatrudnianych przez Wykonawcę osób, taka konstrukcja czyni realizację zapisu fizycznie niewykonalną. Zgromadzenie kilkudziesięciu tysięcy dokumentów wymaga zaangażowania w realizację procesu wielu jednostek Wykonawcy z terenu całego kraju oraz kilkudziesięciu pracowników a także trudny jest do określenia termin na przygotowanie i przekazywanie wymaganych przez Zamawiającego dowodów celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Ponadto Wykonawca wskazuje, iż po interwencji GIODO Urząd Zamówień Publicznych wycofał się z pierwotnego stanowiska w zakresie dokumentów, których Zamawiający powinien żądać.

W opinii Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych: „przekazywanie zamawiającemu kopii umów o pracę oraz zakresów obowiązków osób zatrudnionych u wykonawcy jest równoznaczne z udostępnieniem szerokiego zakresu danych osobowych, które nie są zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia na roboty budowlane lub usługi. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków

[wymogów] przez Wykonawcę. W opinii Generalnego Inspektora dla realizacji tego celu wystarczające byłoby przedstawienie przez wykonawcę stosownych oświadczeń czy zaświadczeń lub zanonimizowanych dokumentów. Dla zamawiającego nie jest bowiem istotne kto konkretnie zatrudniony jest u wykonawcy na podstawie umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie. (...) W tym kontekście przywołać należy zasadę adekwatności, wyrażoną w art. 26 ust. 1 pkt 3 ustawy o ochronie danych osobowych, zgodnie z którą administrator powinien przetwarzać tylko takiego rodzaju dane i tylko o takiej treści, które są niezbędne ze względu na cel zbierania danych. Dane osobowe nie mogą być zbierane na zapas, „na wszelki wypadek”, tj. bez wskazania celowości ich pozyskania i niezbędności dla realizacji zadań administratora danych – którym po uzyskaniu danych stałby się Zamawiający”.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o zawężenie grona wskazanych pracowników do np. pracowników placówki nadawczej lub pracowników doręczających przesyłki na terenie miasta Przemyśl lub pracownika wyznaczonego do nadzoru nad realizacją umowy oraz do zmiany zapisów do przekładania takiego wykazu z obligatoryjnego na wezwanie przez Zamawiającego w terminie do 7 dni, co w żaden sposób nie ogranicza uprawnień Zamawiającego w zakresie kontroli spełnienia przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie umowy o pracę.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę katalogu dokumentów, których może żądać, natomiast wyraża zgodę na zmianę terminu na nie krótszy niż 7 dni. Jednocześnie Zamawiający modyfikuje treść przepisu §5 ust. 12 pkt 1, który otrzymuje brzmienie: „przyjmowanie przesyłek w placówce nadawczej wskazanej przez Wykonawcę do nadawania przesyłek przez Zamawiającego”. Zamawiający informuje również, że obowiązek wymagania zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób, które wykonują czynności związane z realizacją przedmiotu zamówienia, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 §1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (tekst jednolity: Dz.U. z 2020 poz. 1320 z późn. zm.) nie jest wymysłem zamawiającego, lecz wynika wprost z przepisu art. 95 ust. 1 ustawy Pzp. Katalog dokumentów, których może żądać zamawiający w celu weryfikacji zatrudnienia został określony przez ustawodawcę w art. 438 ust. 2 ustawy Pzp, na który to zapis Zamawiający nie ma wpływu. Ponadto Zamawiający informuje, że uwzględnił przepisy RODO w zapisach dotyczących anonimizacji dokumentów w Projektowanych Postanowieniach Umowy.

Pytanie 9

Zamawiający, w Załączniku nr 6 do SWZ- Formularz Ofertowy, oczekuje wyceny paczek pocztowych niebędących paczkami najszybszej kategorii w obrocie krajowym.

Czy Zamawiający oczekuje wyceny przesyłek o wymiarach: minimum: wymiary strony adresowej nie mogą być mniejsze niż 90x140 mm, maksimum: Żaden z wymiarów nie może przekroczyć: długość: 600 mm, szerokość: 500 mm, wysokość: 300 mm?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający oczekuje wyceny zgodnie z sugestią Wykonawcy.

Pytanie 10

Czy wobec zamawianych przesyłek kurierskich Zamawiający zaakceptuje Regulamin usług kurierskich stosowany u Wykonawcy aktualny na dzień nadania przesyłek?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższą zmianę.

Pytanie 11

Zamawiający w formularzu cenowy (Załącznik nr 6a do SWZ) określa charakterystykę przesyłek kurierskich określonych parametrem „masa przesyłki”. Od 15 listopada br. Wykonawca wprowadził nową ofertę usług kurierskich, w której zasadniczą zmianą jest uzależnienie ceny jednostkowej od formatu przesyłki.

W aktualnym cenniku zrezygnowano z wyznacznika wyłącznie masa i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek kurierskich, które definiowane są dopuszczalnymi wymiarami oraz maksymalną dopuszczalną masą.

Rozróżniamy 5 formatów przesyłek:

S – wymiary max.: $W \times S \times D$ (9 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg – w tym opakowanie firmowe do 1 kg, druk nakładu PP S.A.;

M – wymiary max.: $W \times S \times D$ (20 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg;

L – wymiary max.: $W \times S \times D$ (42 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg;

XL – wymiary max.: $W \times S \times D$ (60 x 60 x 70); maksymalna masa 20 kg;

2XL* – wymiary max.: $W + S + D$ nie przekracza 250 cm (max. $dł = 120$ cm); maksymalna masa 30 kg.

*którykolwiek z wymiarów przekracza max wymiary lub masę określoną dla formatu XL

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę formularza cenowego i przyporządkowanie przesyłek kurierskich do wskazanych formatu.

Informacja ta ma kluczowy wpływ na wycenę przesyłki danego rodzaju.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający informuje, że Wykonawca w kolumnie nazwa własna usługi używanej dla operatora może wpisać symbole S, M, L, XL, 2XL w odpowiednich wierszach i przyjmuje się następujące zapisy:

S – wymiary max.: W x S x D (9 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg – w tym opakowanie firmowe do 1 kg, druk nakładu PP S.A.;

M – wymiary max.: W x S x D (20 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg;

L – wymiary max.: W x S x D (42 x 40 x 65); maksymalna masa 20 kg;

XL – wymiary max.: W x S x D (60 x 60 x 70); maksymalna masa 20 kg;

2XL* – wymiary max.: W + S + D nie przekracza 250 cm (max. dł = 120 cm); maksymalna masa 30 kg.

Pytanie 12

Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie sposobu realizacji usług kurierskich co ma wpływ na kalkulację ceny jednostkowej i wycenę usługi:

- 1) *Czy zamawiający będzie wzywał po odbiór przesyłek kurierskich dedykowanego kuriera?*
- 2) *Czy przesyłki kurierskie będą nadawane przy okazji odbioru pozostałych przesyłek z siedziby zamawiającego (Wykonawca odbiera przesyłki w jednym czasie z pozostałą korespondencją)?*
- 3) *Czy Zamawiający samodzielnie będzie nadawał przesyłki w wyznaczonej placówce pocztowej?*

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający doprecyzowując sposób realizacji usług kurierskich wyjaśnia, że będzie wzywał po odbiór przesyłek kurierskich dedykowanego kuriera.

Pytanie 13

Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie sposobu przygotowania i adresowania przesyłek kurierskich:

- 1) *Czy Zamawiający będzie przygotowywał nalepki adresowe na przesyłki kurierskie w sposób tradycyjny z wykorzystaniem etykiety adresowej nakładu wykonawcy (ręczne adresowanie druku samokopiującego)?*
- 2) *Czy Zamawiający będzie przygotowywał nalepki adresowe przy wykorzystaniu bezpłatnej aplikacji dedykowanej do adresowania przesyłek kurierskich?*

Informacja ta ma wpływ na prawidłową wycenę usług kurierskich.

Odpowiedź Zamawiającego:

Doprecyzowując sposób przygotowania i adresowania przesyłek kurierskich wyjaśnia, że będzie przygotowywał nalepki adresowe na przesyłki kurierskie w sposób tradycyjny, z wykorzystaniem etykiety adresowej nakładu wykonawcy (ręczne adresowanie druku samokopiującego).

Pytanie 14

Czy na usługi niewymienione w formularzu cenowym, w tym usługi dodatkowe, Zamawiający zaakceptuje cennik Wykonawcy obowiązujący w dniu nadania przesyłek?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 15

Zamawiający w § 8 Załącznika nr 2 do SWZ- Wzór Umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu odstąpienia od Umowy w całości lub części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca przewidując także nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących. Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m. in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. 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 znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza złagodzenie postanowień zawartych w § 8 Załącznika nr 2 do SWZ i nadanie mu treści: „Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 5 % szacunkowej wartości wynagrodzenia umownego brutto w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i jednocześnie wyjaśnia, że określona § 8 ust.1 pkt 5 Załącznika Nr 2 do SWZ kara za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy nie jest w żaden sposób powiązana z karami za utratę, uszkodzenie, niewykonanie lub nienależyte wykonanie usług pocztowych, do których zobowiązany jest operator wyznaczony. Zgodnie z § 8 ust. 1 pkt 1 Zamawiającemu za utratę, uszkodzenie przesyłki, niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi będzie przysługiwało odszkodowanie na podstawie przepisów rozdziału 8 Prawa Poczтового.

Pytanie 16

Zamawiający, w SWZ (XL PŁATNOŚCI PKT 5) zawarł zapis: za datę płatności przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Pragniemy 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.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.

Pytanie 17

Zamawiający, w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (pkt 8) zawarł zapis: Przy nadaniu Wykonawca wyda nadającemu dowód nadania przesyłki zawierający datę i godzinę nadania.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu i nadanie mu treści: „Przy nadaniu przesyłki kurierskiej Wykonawca wyda nadającemu dowód nadania przesyłki zawierający datę i godzinę nadania”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 18

Zamawiający, w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia (pkt 26) zawarł zapis, na podstawie którego oczekuje pokwitowania potwierdzenia odbioru przesyłki rejestrowanej zawierającego czytelny podpis odbiorcy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, by w przypadku braku możliwości otrzymania czytelnego podpisu odbiorcy przesyłki, akceptowana była adnotacja doręczającego, która potwierdza w sposób czytelny imię i nazwisko odbierającego, oraz ewentualny stopień pokrewieństwa?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 19

W związku z potrzebą wyjaśnienia zagadnień wynikających z treści kierowanych zapytań, wnioskujemy o wydłużenie terminu składania ofert.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wydłuży termin składania ofert.

Zamawiający informuje, że wszystkie odpowiedzi na składane pytania oraz wnioski w niniejszym postępowaniu stają się integralną częścią SWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.

z up. PREZYDENTA MIASTA

Kierownik Biura Zamówień Publicznych