

Świętochłowice 2.12.2020 r.

INZP.271.23.207.2020

**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 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 nrw terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT?

Dodatkowo wnioskujemy do Zamawiającego o możliwość otrzymywania dokumentów rozliczeniowych drogą elektroniczną w formacie PDF na adres poczty elektronicznej wskazanej przez Zamawiającego, co również wpływa na termin w jakim Zamawiający otrzyma fakturę

Odpowiedź :

Pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu. Ponadto 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 2016 r., poz.684z późn. zm.).

Zamawiający wyraża zgodę na możliwość otrzymywania dokumentów rozliczeniowych drogą elektroniczną w formacie PDF na adres poczty elektronicznej wskazanej przez Zamawiającego.

Pytanie 2.

Zamawiający w Załączniku nr 5 do ogłoszenia – wzór umowy – §4 ust. 2 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 ciążyące na Wykonawcy jako operatorze 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. 3 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, w
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?

Odpowiedź:

Pytanie wynika z niezrozumienia zakresu przedmiotu zamówienia. Zamawiający wyraźnie wskazał w ogłoszeniu, że zamówienie nie dotyczy przesyłek nadawanych przez operatora wyznaczonego.

Pytanie 3.

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:

Pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu. Zamawiający nie dokona zmiany w zakresie określenia dnia zapłaty faktury.

Pytanie 4.

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 3 do ogłoszenia – wzór umowy)

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie ze wzoru umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

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 podstawą 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 naliczenie. 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 5.

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 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 z wzoru umowy?

Odpowiedź:

Pytanie nie dotyczy wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu. Zamawiający nie dokona zmian zapisów § 6 ust. 2 i 3 wzoru umowy.

Pytanie 6

Dotyczy załącznika nr 1 – Szczegółowy opis zamówienia pkt 22,23.

Uwzględniając obecnie obowiązujący na terenie kraju stan epidemii wynikający z zapobiegania, przeciwdziałania i zwalczania COVID-19, Poczta Polska S.A. stoi w obliczu konieczności dostosowania funkcjonowania sieci placówek pocztowych do aktualnej/szczególnej sytuacji. Spółka w ramach bieżącej działalności podejmuje wszelkie rozwiązania, w granicach obowiązującego prawa, mające zapewnić wypełnienie obowiązków nałożonych na operatora wyznaczonego. Dlatego też w przypadkach, spowodowanych zagrożeniem epidemiologicznym (niezależnych od Spółki) występują sytuacje skutkujące ograniczeniem dostępności do niektórych placówek pocztowych.

Pytanie: Czy w zaistniałej sytuacji (przeciwdziałania rozprzestrzeniania się COVID-19) Zamawiający uzna za spełnione warunki dotyczące sieci placówek pocztowych w przypadku konieczności dostosowania ich funkcjonowania do zmieniającej się dynamicznie sytuacji na terenie kraju skutkujące czasowym niespełnieniem, z przyczyn niezależnych od PP, warunków określonych przez zamawiającego

Odpowiedź :

Zamawiający uzna za spełnione warunki dotyczące sieci placówek pocztowych w przypadku konieczności dostosowania ich funkcjonowania do zmieniającej się dynamicznie sytuacji na terenie kraju skutkujące

czasowym niespełnieniem, z przyczyn niezależnych od PP, warunków określonych przez zamawiającego (przeciwdziałanie rozprzestrzeniania się COVID-19)

Pytanie 7

Dotyczy Załącznika – Formularz cenowy. Zamawiający w pkt 17 wskazał przesyłki listowe nierejestrowane ekonomiczne w obrocie zagranicznym.

Od 1 września obrót przesyłek listowych zagranicznych realizowany jest tylko w strumieniu priorytetowym .

Pytanie: Czy Zamawiający dostosuje formularz cenowy do regulaminów Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający dokona zmiany w formularzu cenowym .

Przewodniczący Komisji Przetargowej