

Warszawa, 18 grudnia 2018 r.

Znak sprawy: ZPS/1/2018/PN

Dotyczy: **postępowania o udzielenie zamówienia publicznego** o wartości mniejszej niż 750.000 EURO, prowadzonego w oparciu art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018r., poz. 1986 ze zm.), którego przedmiotem jest ***świadczenie usług pocztowych na rzecz Samorządowego Kolegium Odwoławczego w Warszawie***.

Na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. **Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania Wykonawców do treści Specyfikacji istotnych warunków zamówienia.**

Niniejsze pismo stanowi integralną część SIWZ. W związku z pytaniami Wykonawców Zamawiający zmienia Załącznik nr 7 do SIWZ – Wzór umowy wraz z załącznikami do umowy.

Pytanie 1.

SIWZ 3. OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca wykonywał usługę polegającą na odbiorze przesyłek przygotowanych do nadania z miejsca wskazanego przez Zamawiającego do wyekspediowania w dni robocze od poniedziałku do piątku w godzinach od 14:00 do 15:00. Jednocześnie w Załączniku nr 1 do SIWZ – Formularz ofertowy oraz w Załączniku nr 2 do SIWZ - Formularz cenowy, Zamawiający nie umożliwił wyceny usługi odbioru przesyłek.

Wykonawca pragnie wskazać, że zastosowane rozwiązanie jest sprzeczne z przedmiotem zamówienia ogłoszonego przez Zamawiającego: „*Świadczenie usług pocztowych (...), w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych, przesyłek pocztowych, przesyłek kurierskich i zwrotów przesyłek nedoręczonych – w rozumieniu ustawy Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2012r. (t.j. Dz.U.2017r., poz. 1481 z późn. zm.)*” oraz jest niezgodne z ustawą art. 2 ust. 1 pkt 1 Prawo pocztowe: „*Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe (...) realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych (...)*”. Usługa odbioru 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 – odbiór przesyłek jest usługą transportową i opłata za nią nie może zostać wliczona w cenę jednostkową opłaty pocztowej za usługi listowe bądź paczkowe. Dodatkowo odbiór przesyłek będąc usługą transportową (a nie pocztową) jest opodatkowana stawką podstawową, co w przypadku konieczności kalkulowania kosztów odbioru według udostępnionych przez Zamawiającego w Formularzu cenowym usługach, może narazić Wykonawcę na odpowiedzialność karnoskarbową (różne stawki podatku VAT).

Czy uwzględniając wskazaną argumentację, Zamawiający zmodyfikuje oba formularze oferty poprzez umożliwienie odrębnego oszacowania kosztu odbierania przesyłek z siedziby Zamawiającego i zastosowanie prawidłowej stawki podatku VAT dla tej usługi transportowej?

W przypadku, braku akceptacji proponowanego rozwiązania, czy ze względu na opisaną sprzeczność, Zamawiający wyłączy odbiór przesyłek z zakresu przedmiotu postępowania?

Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobligowany do świadczenia usług w oparciu o zapisy wynikające z Prawa Pocztowego. Zapisy łączące opłaty za usługi pocztowe i odbiór w jednej pozycji w praktyce uniemożliwia Wykonawcy przystąpienie do przetargu. Jednocześnie brak reakcji Zamawiającego w opisanym zakresie będzie przejawem rażącego naruszenia podstawowych zasad rządzących systemem prawa zamówień publicznych tj. zasady konkurencyjności i zasady równego traktowania Wykonawców, wyrażonych w art. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający modyfikuje Formularz cenowy stanowiący Załącznik nr 2 do SIWZ, poprzez dodanie do treści Formularza dodatkowych tabel, tj. Tabeli B i Tabeli C w następującym brzmieniu:

„Tabela B – Usługa codziennego odbioru przesyłek

1	2	3	4	5	6
Lp.	Rodzaj usługi	Cena za 1 miesiąc netto w zł	Wartość netto w zł za 24 miesiące	Stawka VAT	Wartość brutto w zł za 24 miesiące
1	Odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego w Warszawie przy ul. Kieleckiej 44, 5 razy w tygodniu, tj. w poniedziałki, wtorki, środy, czwartki i piątki, z wyjątkiem świąt, w godzinach od 14.00. do 15.00.				
2	Razem wartość brutto za 24 miesiące				

Tabela C – Tabela zbiorcza

Lp.	Podsumowanie wartości z dwóch tabel	Wartość brutto w zł za 24 miesiące
1	Razem wartość brutto za 24 miesiące za przesyłki pocztowe w obrocie krajowym i zagranicznym (kwota z wiersza 37 kolumny 8 z Tabeli A).	
2	Razem wartość brutto za 24 miesiące za usługę codziennego odbioru przesyłek (kwota z wiersza 2 kolumny 6 z Tabeli B)	
3	Łączna wartość brutto pozycji 1-2. Zsumowaną wartość brutto należy przepisać do Formularza oferty	

W związku z powyższym Zamawiający:

1. zmienia zapis w punkcie 19.8 SIWZ na następujący:

„W odniesieniu do działań arytmetycznych określonych w tabelach formularza cenowego, stanowiącego **Załącznik nr 2 do SIWZ**, należy odpowiednio umieścić wyniki działań arytmetycznych, tj. w kolumnie nr 8 w ostatnim wierszu

tabeli A– tj. „Razem cena – suma poz. 1-36...” należy podać sumę wartości brutto wszystkich wierszy z kolumny nr 8 i przepisać ją do wiersza 1 Tabeli C. Następnie należy wypełnić Tabelę B, a wynik z ostatniego wiersza tabeli B kolumny nr 6 należy przepisać do wiersza 2 Tabeli C. W ostatnim wierszu Tabeli C należy podać sumę wartości brutto wszystkich wierszy z kolumny 3, a wynik przepisać do Formularza ofertowego”;

2. usuwa zapis w punkcie 3.5.6 SIWZ;
3. usuwa zapis w §5 Załącznika nr 1 do Wzoru Umowy.

Pytanie 2.

Zamawiający w 3.5.5 SIWZ oraz Załączniku nr 1 do Wzoru Umowy w Załączniku nr 7 do SIWZ wskazuje, że ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie. Wykonawca informuje, że nieodebranie przesyłek stanowi niezrealizowanie usługi transportowej odbioru, wobec czego odpowiedzialność z tego tytułu nie powinna obejmować również usług pocztowych jakimi są same przesyłki (tu zakres odpowiedzialności w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania został określony przez ustawodawcę). Jednocześnie Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględnia w treści SIWZ okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek.

Czy Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę? Jednocześnie, czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający dopuszcza ograniczenie skutków niewykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający zmienia zapis w pkt 3.5.5 SIWZ ani w Zał. Nr 1 do Wzoru Umowy znajdującym się w Załączniku nr 7 do SIWZ następująco: „Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi pocztowemu, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od

Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie (wykonanie zastępcze), chyba że brak odbioru przesyłek nastąpił wskutek siły wyższej lub z przyczyn występujących po stronie Zamawiającego”.

Pytanie 3.

W § 4 ust. 3 Zamawiający uwzględnił zapis: „Czas nadania przesyłki odebranej z miejsca wskazanego przez Zamawiającego rozpoczyna się od daty i godziny umieszczonej na przesyłce w placówce Wykonawcy realizującej usługę, z tym, że nadanie listów i przesyłek odebranych od Zamawiającego nie może nastąpić później, niż w dniu ich odbioru od Zamawiającego.

Wykonawca prosi o dodanie na końcu powyższego zdania: „... z zastrzeżeniem § 3 ust. 1 lit. f)” oraz w § 1 ust. 14 lit. d) Wzoru Umowy (Zał. nr 7 do SIWZ): „... z zastrzeżeniem § 3 ust. 1 lit. f) Załącznika nr 1”

W § 3 ust. 1 lit. f) Zamawiający umieścił obowiązki Wykonawcy w tym: nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. W przypadku uzasadnionych zastrzeżeń w stosunku do już odebranych przesyłek (np. nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów w dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty itp.) Wykonawca bez zbędnej zwłoki wyjaśnia je z Zamawiającym. Brak możliwości wyjaśnienia zastrzeżeń, o których mowa lub ich usunięcia w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego powoduje, iż nadanie przesyłek przez Wykonawcę nastąpi w dniu następnym lub ich całkowitym usunięciu przez Zamawiającego.

Wykonawca wnosi o dostosowanie zapisów SIWZ do wskazanego zapisu (m.in. 3.5.4 lit. f); 3.7.5.).

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający akceptuje powyższe zmiany i dokonuje następujących zmian w:

- a) W Załączniku nr 7 do SIWZ stanowiącym Wzór Umowy:
 - w §1 ust. 14 lit. d) Wzoru Umowy (Zał. nr 7 do SIWZ) - „Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru od **ZAMAWIAJĄCEGO** przez **WYKONAWCĘ**, z zastrzeżeniem §3 ust. 1 lit. f) Załącznika nr 1 do Wzoru Umowy.
- b) W Załączniku nr 1 do Wzoru Umowy:
 - w §4 ust. 3 Załącznika nr 1 do wzoru Umowy– „Czas nadania przesyłki odebranej z miejsca wskazanego przez Zamawiającego rozpoczyna się od daty i godziny umieszczonej na przesyłce w placówce Wykonawcy realizującej usługę, z tym, że nadanie listów i przesyłek odebranych od Zamawiającego nie może nastąpić później, niż w dniu ich odbioru od Zamawiającego, z zastrzeżeniem §3 ust. 1 lit. f)”.
- c) w treści SIWZ:
 - w punkcie 3.7.5 SIWZ – „Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru od Zamawiającego przez Wykonawcę. W przypadku uzasadnionych zastrzeżeń w stosunku do już odebranych przesyłek (np. nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów w dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty itp.) Wykonawca bez zbędnej zwłoki wyjaśnia je z Zamawiającym. Brak możliwości wyjaśnienia zastrzeżeń, o których mowa lub ich

usunięcia w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego powoduje, iż nadanie przesyłek przez Wykonawcę nastąpi w dniu następnym lub ich całkowitym usunięciu przez Zamawiającego."

- W punkcie 3.5.4 lit f) SIWZ – „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego, z zastrzeżeniem pkt. 3.7.5 niniejszego SIWZ”.

Pytanie 4.

W ust. 3.4. „Opisu przedmiotu zamówienia”: Zamawiający zakłada 100% skuteczności doręczenia, a Wykonawca nie uwzględnia w wycenie kosztów (w Formularzu cenowym) zwrotu przesyłek nieodebranych lub niedoręczonych z wyjątkiem listów poleconych zagranicznych.

Wykonawca uprzejmie informuje, że jako operator wyznaczony zobligowana jest do świadczenia usług pocztowych w oparciu o zapisy wynikające z ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz.U.2017r., poz. 1481 z późn. zm.). W tym kontekście, Wykonawca zwraca uwagę przede wszystkim na fakt, iż zgodnie z art. 32 ust.1 Prawa pocztowego, *przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług powszechnych albo w umowie.*

Powyższy przepis literalnie rozstrzyga, więc, że operator pocztowy ma możliwość naliczania opłat za dokonywane zwroty przesyłek. Zamawiający wprowadzając postanowienie, o którym mowa w ust. 3.4 „Opisu przedmiotu zamówienia”, ogranicza, więc uprawnienie Wykonawcy przyznane mu na podstawie powszechnie obowiązujących przepisów prawa, co jest działaniem niedopuszczalnym.

W związku z tym, Wykonawca zwraca uwagę, że utrzymanie zapisów SIWZ w dotychczasowej postaci w praktyce uniemożliwia Wykonawcy przystąpienie do przetargu, a tym samym jest sprzeczne z art. 7 ust. 1 Pzp, stanowiącym o równym traktowaniu wykonawców i uczciwej konkurencji. Co więcej, postanowienia te są sprzeczne z przepisami prawa i postanowieniami umów, w tym umów między operatorami, którymi związany jest Wykonawca.

W związku z powyższym prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający dostosuje treść SIWZ w taki sposób aby możliwe było złożenie prawidłowo wycenionych ofert w postępowaniu. Wykonawca wskazuje, iż taki postulat może zostać zrealizowany przykładowo poprzez:

- a) Modyfikację formularza cenowego i przewidzenie w jego treści dodatkowych pozycji dla wyceny zwrotu przesyłek rejestrowanych listowych i paczkowych w obrocie krajowym z uwzględnieniem wag.
- b) Modyfikację treści § 8 ust. 2 Załącznika nr 3 Umowy w następujący sposób:

Jest:

Podstawą obliczenia należnych opłat z dołu jest suma opłat za przesyłki faktycznie nadane w okresie rozliczeniowym, stwierdzona, co do ilości i wagi na podstawie dokumentów nadawczych oraz cen zawartych w Formularzu cenowym stanowiącym Załącznik nr 2 do oferty (Załącznik nr 3 do Umowy), a w przypadku usług w nim niewymienionych, według obowiązującego w dacie składania ofert Cennika opłat WYKONAWCY (Załącznik nr 4 do Umowy). W przypadku przesyłek, które nie są rejestrowane – ilość i waga przyjętych przesyłek stwierdzona będzie na podstawie zestawienia nadanych przesyłek, sporządzonego przez ZAMAWIAJĄCEGO i potwierdzonego przez WYKONAWCĘ.

Proponujemy zapis:

Podstawą obliczenia należnych opłat z dołu jest suma opłat za przesyłki faktycznie nadane i zwrócone w okresie rozliczeniowym, stwierdzona, co do ilości i wagi na podstawie dokumentów nadawczych oraz cen zawartych w Formularzu cenowym stanowiącym Załącznik nr 2 do oferty (Załącznik nr 3 do Umowy), a w przypadku usług w nim niewymienionych, według obowiązującego w dacie składania ofert Cennika opłat WYKONAWCY (Załącznik nr 4 do Umowy). W przypadku przesyłek, które nie są rejestrowane – ilość i waga przyjętych przesyłek stwierdzona będzie na podstawie zestawienia nadanych przesyłek, sporządzonego przez ZAMAWIAJĄCEGO i potwierdzonego przez WYKONAWCĘ.

Odpowiedź na pytanie 4.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę SIWZ i Wzoru Umowy w powyższym zakresie. W tym celu Zamawiający wprowadzi modyfikację formularza cenowego dodając dodatkowe pozycje dla wyceny zwrotu przesyłek rejestrowanych listowych i paczkowych w obrocie krajowym z uwzględnieniem wag.

Zamawiający modyfikuje SIWZ w ten sposób, że wykreśla ust. 3.4 z Opisu przedmiotu zamówienia.

Zamawiający wprowadza również modyfikację treści §8 ust. 2 Załącznika nr 2 Umowy i wprowadza zapis:

„Podstawą obliczenia należnych opłat z dołu jest suma opłat za przesyłki faktycznie nadane i zwrócone w okresie rozliczeniowym, stwierdzona, co do ilości i wagi na podstawie dokumentów nadawczych oraz cen zawartych w Formularzu cenowym stanowiącym Załącznik nr 2 do oferty (Załącznik nr 3 do Umowy), a w przypadku usług w nim niewymienionych, według obowiązującego w dacie składania ofert Cennika opłat WYKONAWCY (Załącznik nr 4 do Umowy). W przypadku przesyłek, które nie są rejestrowane – ilość i waga przyjętych przesyłek stwierdzona będzie na podstawie zestawienia nadanych przesyłek, sporządzonego przez ZAMAWIAJĄCEGO i potwierdzonego przez WYKONAWCĘ”.

Pytanie 5.

ZAŁĄCZNIK NR 7 DO SIWZ – WZÓR UMOWY

W 20.2. SIWZ i w § 8 ust. 5 Załączniku nr 2 do Wzoru Umowy (Załącznik nr 7 do SIWZ) Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując termin płatności faktury od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury do siedziby Zamawiającego.

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 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 daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższego zapisu. Gwarancją terminowej płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia jest przede wszystkim terminowe dostarczenie prawidłowo wystawionej faktury Zamawiającemu, a nie data wystawienia faktury.

W przypadku faktur elektronicznych, jeżeli będą wysyłane i dostarczone do Zamawiającego w dniu ich wystawienia, termin otrzymania prawidłowo wystawionej faktury będzie się pokrywał z terminem wystawienia. W przypadku faktur papierowych wysyłanych tradycyjnie Zamawiający nie chce się narażać na płaćenie ewentualnych odsetek od nieterminowej opłaty w przypadku, gdy faktura dotrze do Zamawiającego w dniu terminu płatności lub po jego upływie. Ponieważ Zamawiający nie ma wpływu na datę otrzymania faktury, nie widzi możliwości zmiany proponowanych zapisów.

Pytanie 6.

Nawiązując do informacji zawartych w 3.6.2. Opisu Przedmiotu Zamówienia oraz §1 ust. 5 za lit. b) Wzoru Umowy, Wykonawca prosi o potwierdzenie, że większość przesyłek nadawanych przez Zamawiających będzie w gabarycie A dla usług listowych (maksymalne wymiary: 325mm x 230mm x 20mm) i usług paczkowych (maksymalne wymiary: 600mm x 500mm x 300mm), natomiast w przypadku nadania przesyłki powyżej wskazanych wymiarów gabarytu A Zamawiający wyraża zgodę na naliczenie opłaty zgodnie z cennikiem usług pocztowych Wykonawcy, obowiązującym w dniu składania ofert. Jednocześnie wspomniany cennik będzie stanowił załącznik do umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający nie wyraża zgody na naliczenie opłaty za gabaryt B zgodnie z cennikiem usług pocztowych, zgodnie z zapisami w punkcie 3.6.2 SIWZ. Procent przesyłek nadawanych w gabarycie B w stosunku do całości przedmiotu zamówienia jest znikomy, więc Zamawiający nie widzi konieczności dodatkowego dzielenia przesyłek ze względu na rozmiary.

Pytanie 7.

Zamawiający w treści 3.6.10. lit. c) i d) umieszcza następujące zapisy:

- c) przesyłki pocztowe nadawane przez Zamawiającego zawierają pisma i decyzje, do których mają zastosowanie przepisy o doręczeniach określone w Kodeksie postępowania administracyjnego, Prawa o postępowaniu przed sądami administracyjnymi i Ordynacji podatkowej i Kodeksu postępowania cywilnego. Zamawiający będzie nadawał co najmniej 90% przesyłek w trybie określonym ww. ustawami.*
- d) szacunkowy wolumen przesyłek nadawanych w trybach art. 57 KPA, art. 12 Ordynacji Podatkowej wynosi ok. 5% ogółu przesyłek będących przedmiotem zamówienia.*

Mając na uwadze powyższe zapisy Wykonawca zwraca uwagę, że wzór druku Zwrotnego Potwierdzenia Odbioru stosowany przez Zamawiającego, stanowiący załącznik nr 6 do SIWZ oraz Załącznik

nr 5 do Wzoru umowy (Załącznika nr 7 do SIWZ) powinien zostać dostosowany do „Wzoru formularza potwierdzenia odbioru” będącego Załącznikiem nr 1 do Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 12 października 2010 roku (Dz. U. 2010 nr 190 poz. 1277), wydanego na podstawie art. 131 § 2 ustawy z dnia 17 listopada 1964r. – Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. z 2014r. poz.101, z późn. zm.).

Przedstawiony wzór formularza Zwrotnego Potwierdzenia Odbioru umieszczonego w dokumentacji SIWZ przez Zamawiającego odbiega od funkcjonującego wzoru oraz nie zawiera informacji w jakim trybie przesyłka zostanie nadana (z trybu nadania przesyłki wynika termin jej awizowania i katalog osób uprawnionych do jej odbioru).

W związku z wprowadzeniem treści w 3.2.2., 3.7.9. OPZ, w § 1 ust. 14 lit. f) oraz § 4 ust. 1 li. b) Załącznika nr 7 do SIWZ (Wzór Umowy), która zobowiązuje Wykonawcę do korzystania z druków zwrotnego potwierdzenia odbioru Zamawiającego przy świadczeniu usług w obrocie krajowym objętych przedmiotem zamówienia oraz ich uzupełniania, Wykonawca wnosi o modyfikacje wzoru druku, wskazanie na formularzu trybu doręczenia przesyłki (z trybu nadania przesyłki wynika termin jej awizowania i katalog osób uprawnionych do jej odbioru) i dostosowania go do przepisów powszechnie obowiązujących.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający nie widzi możliwości zmiany wzoru druku Zwrotnego Potwierdzenia Odbioru stosowanego przez Zamawiającego, stanowiącego Załącznik nr 6 do SIWZ oraz Załącznik nr 5 do Wzoru umowy (Załącznika nr 7 do SIWZ). Stosowany wzór zawiera wszystkie elementy zawarte we Wzorze formularza potwierdzenia odbioru, będącego załącznikiem nr 1 do Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 12 października 2010 r. (Dz. U. 2010 nr 190 poz. 1277 oraz Dz. U. 2015 poz. 1222) i nie stoi w sprzeczności z przepisami powszechnie obowiązującymi, przede wszystkim przepisami ustawy KPA i Ordynacji podatkowej, które Zamawiający jest zobowiązany stosować, nadając swoje przesyłki.

Pytanie 8.

W 3.2.2. OPZ oraz § 4 ust. 1. lit. b) Wzoru Umowy (Załącznik nr 7 do SIWZ) zostały zamieszczone wymagania, co do procesu doręczania/wydawania przesyłek:

W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni, licząc od następnego dnia po dniu pozostawienia pierwszego zawiadomienia (awizo); w tym terminie przesyłka jest powtórnie awizowana, tj. w tym terminie przedstawiciel Wykonawcy zobowiązany jest podjąć ponowną próbę dostarczenia przesyłki, a w razie nieobecności adresata przedstawiciel Wykonawcy zobowiązany jest pozostawić ponowne zawiadomienie – drugie awizo – o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Fakt złożenia każdego awiza Wykonawca jest zobowiązany potwierdzić, dokonując adnotacji na kopercie o przyczynie i dacie nedoręczenia, potwierdzonego podpisem doręczyciela.

Wykonawca mając na uwadze dodanie do SIWZ 3.6.10. lit. a)-d) oraz § 1 ust. 14 uprzejmie informuje, że powyższy opis procesu doręczania przesyłek z SIWZ jest niezgodny z przepisami powszechnie obowiązującymi tj. ustawą z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2017r., poz. 1481

z późn. zm.) i rozporządzeniami wykonawczymi do ustawy, Kodeksem postępowania administracyjnego, Prawem o postępowaniu przed sądami administracyjnymi, Kodeksem postępowania cywilnego oraz ustawą Ordynacja podatkowa.

Poniżej przedstawiamy przepisy z Rozdziału 8 „Doręczenia” Kodeksu postępowania administracyjnego:

Art. 43. *W przypadku nieobecności adresata pismo doręcza się, za pokwitowaniem, dorosłemu domownikowi, sąsiadowi lub dozorczy domu, jeżeli osoby te podjęły się oddania pisma adresatowi. O doręczeniu pisma sąsiadowi lub dozorczy zawiadamia się adresata, umieszczając zawiadomienie w oddawczej skrzynce pocztowej lub, gdy to nie jest możliwe, w drzwiach mieszkania.*

Art. 44. § 1. *W razie niemożności doręczenia pisma w sposób wskazany w art. 42 i 43:*

1) *operator pocztowy w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe przechowuje pismo przez okres 14 dni w swojej placówce pocztowej – w przypadku doręczania pisma przez operatora pocztowego;*

§ 2. *Zawiadomienie o pozostawieniu pisma wraz z informacją o możliwości jego odbioru w terminie siedmiu dni, licząc od dnia pozostawienia zawiadomienia w miejscu określonym w § 1, umieszcza się w oddawczej skrzynce pocztowej lub, gdy nie jest to możliwe, na drzwiach mieszkania adresata, jego biura lub innego pomieszczenia, w którym adresat wykonuje swoje czynności zawodowe, bądź w widocznym miejscu przy wejściu na posesję adresata.*

§ 3. *W przypadku niepodjęcia przesyłki w terminie, o którym mowa w § 2, pozostawia się powtórne zawiadomienie o możliwości odbioru przesyłki w terminie nie dłuższym niż czternaście dni od daty pierwszego zawiadomienia.*

Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobligowany do świadczenia usług w oparciu o przepisy wynikające z Prawa Pocztowego. Uprzejmie informujemy, że w proces technologicznym funkcjonującym u Wykonawcy nie przewiduje ponownej próby dostarczenia, przesyłka jest ponownie awizowana, a adnotacje o awizowaniu przesyłki potwierdza pracownik placówki pocztowej, w której przesyłka oczekuje na odbiór. Doręczający doręcza pierwsze i drugie zawiadomienie (awizo).

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, że po pozostawieniu pierwszego awizo operator pocztowy wskazuje miejsce i godziny odbioru przesyłki (placówka awizacyjna dla adresu Odbiorcy). W przypadku ponownego dostarczania przesyłki przez doręczyciela, przesyłka zostałaby zabrana ze wskazanego w awizie miejsca odbioru, co mogłoby spowodować, że Adresat przesyłki nie zastanie przesyłki w placówce pocztowej w danym czasie – może dojść do sytuacji wyminięcia się z doręczycielem i uniemożliwienia odbioru przesyłki w wyznaczonej jednostce pocztowej.

Pozostawienie zapisów bez zmian w praktyce uniemożliwia Wykonawcy przystąpienie do przetargu.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów OPZ i Wzoru Umowy (Załącznika nr 7), dostosowując zapisy do prawa powszechnie obowiązującego.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i niniejszym dokonuje zmiany zapisów odpowiednio w punkcie 3.2.2 SIWZ oraz § 4 ust.1 lit. b) Wzoru Umowy na następujące:

„W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru

przesyłki przez adresata wynosi 14 dni, licząc od następnego dnia po dniu pozostawienia pierwszego zawiadomienia (awizo); w tym terminie przesyłka jest powtórnie awizowana, tj. w tym terminie przedstawiciel Wykonawcy pozostawia powtórne zawiadomienie o możliwości odbioru przesyłki w terminie nie dłuższym niż 14 dni od daty pierwszego zawiadomienia, ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Fakt złożenia każdego awiza Wykonawca jest zobowiązany potwierdzić, dokonując adnotacji na kopercie o przyczynie i dacie niedoręczenia, potwierzonego podpisem pracownika placówki pocztowej, w której przesyłka oczekuje na odbiór”.

Pytanie 9.

Zamawiający w Załączniku nr 6 do Wzoru Umowy (Zał. nr 7 do SIWZ) umieścił „Ramowe zasady korzystania przy świadczeniu usług w obrocie krajowym, objętych przedmiotem zamówienia ze zwrotek w postaci EPO”. Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o doprecyzowanie ust. 2.3., że Zamawiający dopuszcza możliwość nanoszenia oznaczenia na stronie adresowej przesyłki w polu informacyjnym w postaci napisu/nadruku: „POLECONA-E” o minimalnej wysokości 5 mm.

Oznaczenie przesyłek w taki sposób pozwala na rozpoznanie przesyłki w obrocie pocztowym/procesie technologicznym opracowywania przesyłek u Wykonawcy i wynika m.in. z Rozporządzenia Ministra Sprawiedliwości z dnia 12 października 2010 roku (Dz. U. 2010 nr 190 poz. 1277): §13a. 1. Jeżeli warunki techniczne sądu wysyłającego oraz operatora na to pozwalają, formularz potwierdzenia odbioru, o którym mowa w §2 ust.2, ma postać elektroniczną i jest przekazywany za pomocą systemu teleinformatycznego służącego do obsługi elektronicznego formularza potwierdzenia odbioru sądu wysyłającego.

2. W przypadku, o którym mowa w ust. 1, na stronie adresowej przesyłki umieszcza się napis: „Polecona-e”. Do przesyłki nie dołącza się formularza potwierdzenia odbioru, o którym mowa w §2 ust.2. Sąd wysyłający uzyskuje informacje o doręczeniu wyłącznie za pośrednictwem systemu teleinformatycznego.

W dokumentacji SIWZ widoczny jest brak informacji technicznych w zakresie wykonywania usługi EPO – Elektronicznego Potwierdzenia Odbioru oraz niewiele informacji ogólnych o usłudze. Wykonawca mając na uwadze zapisy Wzoru Umowy §1 ust. 14 lit. g) pkt. 4) oraz §8 ust. 1 lit. d), zwraca się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w trakcie realizacji zamówienia, po zdecydowaniu się na korzystanie z EPO, Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji zapisów umowy dotyczących usługi oraz zmiany Załącznika nr 6 po wspólnym uzgodnieniu treści tych zmian.

Jednocześnie Wykonawca prosi o rezygnację z kary umownej w § 9 ust. 3 pkt. 3.1., ponieważ wdrożenie Elektronicznego Potwierdzenia Odbioru jest zależne również od Zamawiającego. Wykonawca na każdym etapie obowiązywania umowy może założyć konto i udostępnić bezpłatny system nadawania korespondencji z obsługą EPO, poprzez bezpośrednią pracę w systemie na stronie www.

Wykonawca informuje, że przy korzystaniu z usługi Elektronicznego Potwierdzenia Odbioru Zamawiający będzie musiał skorzystać ze wspomnianego bezpłatnego systemu przekazywania danych do nadania przesyłek z EPO w formie elektronicznej (Elektroniczna Książka Nadawcza, rezygnacja z formy papierowej książki nadawczej). Aplikacja będzie umożliwiała również m.in. śledzenie przesyłek, składanie reklamacji, generowania raportów, tworzenia książki adresowej. Prosimy o potwierdzenie możliwości skorzystania Zamawiającego ze wspomnianego systemu Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający w punkcie 2.3 Załącznika nr 6 do Wzoru Umowy stwierdza: „*Wdrożenie usługi EPO nie generowało konieczności podejmowania przez Zamawiającego dodatkowych czynności, znacznie (ponad miarę) obciążających Zamawiającego (Zamawiający dopuszcza jedynie nanoszenie na przesyłce informacji o przesyłce z EPO)*”. Naniesienie oznaczenia na stronie adresowej przesyłki w postaci napisu/nadruku „POLECONA-E” nie stanowi znacznego obciążenia, w związku z czym Zamawiający dopuszcza możliwość nanoszenia ww. nadruku.

Ponieważ Zamawiający dopiero planuje w nieokreślonej przyszłości wdrożyć usługę EPO, dlatego ustalenia SIWZ i Wzoru Umowy są dostosowane do sytuacji bieżącej (stosowanie druku ZPO w formie papierowej), a nie przyszłej i niepewnej. Jeśli w trakcie realizacji zamówienia Zamawiający podejmie decyzję o korzystaniu z EPO, to za obopólnym porozumieniem stron dopuszcza zmiany w zapisach umowy, dotyczących usługi.

Zamawiający nie widzi możliwości rezygnacji z kary umownej, zapisanej w §9 ust. 3 pkt. 3.1 Wzoru Umowy, gdyż wdrożenie usługi EPO jest uzależnione od integracji systemu komputerowego Zamawiającego i Wykonawcy. Zamawiający chce mieć pewność, że Wykonawca będzie współpracował w procesie integracji. Zamawiający nie widzi możliwości korzystania tylko i wyłącznie z systemu nadawania korespondencji z obsługą EPO Wykonawcy, gdyż rodziłoby to dodatkowe obciążenie: podwójne zapisy – raz w systemie Zamawiającego i drugi raz w systemie Wykonawcy.

Pytanie 10.

Zamawiający w SIWZ umieścił zapisy:

3.3. OPZ Zamawiający będzie uiszczal opłaty za przesyłki pocztowe wg cen wskazanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym, stanowiącym Załącznik nr 2 z dołu.

3.6.8. OPZ i § 1 ust. 11 Wzoru umowy (Zał. nr 7 SIWZ): Zamawiający umieścił zapis: *W sytuacji, gdy Zamawiający skorzysta z prawa opcji, Wykonawca będzie świadczył usługi wchodzące w zakres usług powszechnych na warunkach i po cenach nie wyższych niż ceny usług wskazanych w Formularzu cenowym, stanowiącym załącznik do oferty Wykonawcy, a w przypadku usług nim nie objętych, po cenach z cennika Wykonawcy obowiązujących na dzień składania ofert.*

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 24-miesięczny lub dłuższy (przy prawie opcji) 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez dodanie postanowienia w następującym brzmieniu: „Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

- 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;
- 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 tj. przedstawienia przez Wykonawcę nowego cennika powszechnych usług pocztowych, do którego Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej nie zgłosił sprzeciwu; 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?

Wykonawca wnosi o dodanie zapisów do § 8 ust. 1 lit. h) Wzoru Umowy (Zał. nr 7 do SIWZ):

Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania istotnych zmian warunków zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w sytuacji spowodowanej zmianami cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe tj. przedstawienia przez Wykonawcę nowego cennika powszechnych usług pocztowych, do którego Prezes Urzędu Komunikacji Elektronicznej nie zgłosił sprzeciwu. W przypadku istotna zmiana będzie polegać na zmianie wysokości cen jednostkowych brutto za powszechne usługi pocztowe.

Jednocześnie Wykonawca prosi o zmianę 3.7.4. OPZ (analogicznie § 1 ust. 14 pkt c) Wzoru Umowy):

Jest:

W przypadku wysyłki przez Zamawiającego korespondencji nieokreślonej w Formularzu cenowym, rozliczenie nastąpi zgodnie z cennikiem Wykonawcy obowiązującym na dzień upływu terminu składania ofert.

Proponujemy zapis:

W przypadku wysyłki przez Zamawiającego korespondencji nieokreślonej w Formularzu cenowym, rozliczenie nastąpi zgodnie z cennikiem Wykonawcy obowiązującym w dniu nadania korespondencji.

Odpowiedź na pytanie 10.

Zamawiający nie widzi możliwości zmiany ww zapisów według powyższej propozycji. Zamawiający, kalkulując oferty, chce mieć możliwość ustalenia wszelkich maksymalnych kosztów związanych z wysyłaniem korespondencji przez cały okres trwania umowy. Zamawiający w §8 ust. 1 lit. e) oraz h) Wzoru Umowy, stanowiącego Załącznik nr 7 do SIWZ wskazał możliwość zmiany umowy w przypadku zmian obowiązujących przepisów, wpływających na zakres, warunki wykonania przez strony świadczeń wynikających z umowy, zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy z tytułu realizacji niniejszej umowy w przypadku zmiany, m. in. stawki podatku od towarów i usług.

Pytanie 11.

Zamawiający zgodnie z § 6 ust. 4 Wzoru Umowy (Załącznik nr 7 SIWZ) dopuszcza możliwość otrzymywania faktur w formie elektronicznej. Wykonawca zwraca się z pytaniem czy w przypadku kiedy oferta Wykonawcy zostanie wybrana jako najkorzystniejsza i dojdzie do podpisania umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie dodatkowych zapisów regulujących kwestie przekazywania faktur w wersji elektronicznej do Zamawiającego. Wykonawca ma na myśli zapisy:

- 1) faktury będą wystawiane na adres Zamawiającego wskazany w komparycji Umowy i przesyłane w formie określonej poniżej,
- 2) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
- 3) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.
- 4) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:
.....@.....
- 5) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przysyłania faktur jest:
.....@.....
- 6) Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 5)-6) poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy.
- 7) W przypadku otrzymania faktury korygującej do faktury przesłanej drogą elektroniczną, Zamawiający prześle do Wykonawcy drogą elektroniczną potwierdzenie otrzymania faktury korygującej, zawierające numer faktury korygującej oraz datę jej otrzymania.
- 8) Strony zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych.
- 9) W razie cofnięcia przez Zamawiającego zezwolenia, o którym mowa w pkt. 2, Wykonawca traci prawo do wystawiania faktur w formie PDF i przysyłania ich drogą elektroniczną w terminie 15 dni od dnia następnego po dniu, w którym otrzymała zawiadomienie od Zamawiającego o cofnięciu zezwolenia. Cofnięcie zezwolenia może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej.

Odpowiedź na pytanie nr 11

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższych zapisów na zaproponowane. Wszystkie wskazane zapisy są ujęte w §6 Wzoru Umowy lub regulują je obowiązujące przepisy podatkowe.

Pytanie 12.

Zamawiający w Załączniku nr 2 Wzoru Umowy określa, iż *Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego kwotą wpłaty*. 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 na pytanie nr 12

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższego zapisu. Umowa jest porozumieniem dwóch stron i nie ma przeszkód, aby wprowadzić w niej zapis, zgodnie z którym za moment zapłaty uważa się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Zamawiający, stosując taki zapis, chce wyeliminować przypadki ewentualnego opóźnienia w zapłacie nie z jego winy (problem związany z usługami bankowymi, transmisją środków między kontami Zamawiającego i Wykonawcy itp.)

Pytanie 13.

Wykonawca wnosi o zmniejszenie do 5% kary umownej zawartej w § 9 ust. 1 Wzoru Umowy (Załącz. nr 7 do SIWZ).

Odpowiedź na pytanie nr 13

Zamawiający nie widzi możliwości zmian powyższych zapisów na zaproponowane.

Pytanie 14.

Zamawiający w § 9 ust. 2 Wzoru Umowy zamieścił treść: *W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Wykonawca zapłaci zamawiającemu*

należne odszkodowanie zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2017r. poz. 1481 ze zm.). Jednocześnie w § 9 ust. 3 pkt. 3.2 i 3.3 zostały zamieszczone kary umowne. Czy Zamawiający przewiduje podwójną odpowiedzialność za przypadek błędnego dostarczenia przesyłki tj. odszkodowanie zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i karę umowną? Błędne doręczenie przesyłki jest traktowane jako niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej, za które przysługuje odszkodowanie zgodnie z ustawą.

Wykonawca wnosi o ponowne przeanalizowanie, odstąpienie od kar umownych zawartych w punktach 3.2. i 3.3. oraz ograniczenie odszkodowań z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej do tych wynikających z ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2017r. poz. 1481 ze zm.).

W przypadku braku zgody Zamawiającego na usunięcie zapisu o karze umownej w § 9 ust. 3 pkt. 3.3., Wykonawca prosi o dodanie na końcu zdania: *z zastrzeżeniem § 3 ust. 1 lit. f) Załącznika nr 1*”.

Odpowiedź na pytanie nr 14

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i niniejszym dokonuje zmiany zapisów w § 9 ust. 3 Wzoru Umowy na następujące:

- a) Wykreśla punkt 3.2
- b) W punkcie 3.3 dodaje na końcu zdania: „..., z zastrzeżeniem § 3 ust. 1 lit. f) Załącznika nr 1”.

Pytanie 15.

W § 9 ust. 5 Wzoru Umowy Zamawiający wskazał termin 14 dni wypłaty odszkodowań i kar umownych. Wykonawca nawiązując do pytania nr 14 i zapisów § 9 ust. 2, zwraca uwagę, że odszkodowanie wynikające z uznanej reklamacji na usługę pocztową może być wypłacone w terminie 30 dni od dnia wydania decyzji reklamacyjnej, zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego i ustawy Prawo pocztowe. Prosimy o zmianę terminu wypłaty odszkodowań.

Odpowiedź na pytanie nr 15

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i niniejszym dokonuje zmiany zapisów w § 9 ust. 5 Wzoru Umowy na następujące: *„Kary umowne będą płatne przez Wykonawcę w terminie 14 dni od dnia doręczenia wezwania do zapłaty (noty księgowej) wraz z oświadczeniem Koordynatora wskazującym podstawę naliczenia kary”*.

Pytanie 16.

W § 9 ust. 8. Wzoru umowy „Zamawiający zastrzega sobie prawo pokrycia kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy (potrącenie) bez wcześniejszego wezwania Wykonawcy do zapłaty kar umownych lub z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia 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 zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisu istotnych warunków umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do jego treści zwrotu: „*po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej*”?

Odpowiedź na pytanie nr 16

Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu § 9 ust. 8. Wzoru umowy w następujący sposób:

„Zamawiający zastrzega sobie prawo pokrycia kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy (potrącenie), na co Wykonawca wyraża zgodę i bez dodatkowego potwierdzenia, lub z zabezpieczenia należytego wykonania umowy”.

Pytanie 17.

Nawiązując do informacji z pkt. 3.1 OPZ Zamawiający do przedmiotu zamówienia dodał również „usługi kurierskie”. W pozostałych częściach SIWZ Zamawiający nie uwzględnił informacji na temat wspomnianych usług. Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na ewentualne świadczenie usług kurierskich w obrocie krajowym i zagranicznym, zgodnie z Regulaminami Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 17

Zamawiający nie korzystał dotychczas z nadawania przesyłek kurierskich. Jednakże, gdyby taka konieczność nastąpiła, Zamawiający postępowałby zgodnie z zapisem §1 ust. 14 lit. c) Wzoru Umowy, stanowiącego Załącznik nr 7 do SIWZ, tj. „*w przypadku wysyłki przez Zamawiającego korespondencji nieokreślonej w Formularzu cenowym, rozliczenie nastąpi zgodnie z cennikiem Wykonawcy, obowiązującym na dzień składania ofert*” i Regulaminem Wykonawcy.

Pytanie 18.

Mając na uwadze, że Zamawiający będzie korzystał z usług przesyłek rejestrowanych w obrocie zagranicznym ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru, Wykonawca uprzejmie informuje, że od 01.04.2018 roku nastąpiły zmiany po stronie operatorów zagranicznych w zakresie świadczonej usługi dodatkowej „zwrotne potwierdzenie odbioru”. Nastąpiło wyłączenie usługi potwierdzenia odbioru w przypadku przesyłek rejestrowanych adresowanych do Brazylii, Danii i Wielkiej Brytanii oraz Irlandii Płn. oraz paczek pocztowych wysyłanych do Kanady i Szwecji.

Wprowadzone zmiany spowodowane są przyjętymi na Kongresie w Stambule we wrześniu 2016 roku przepisami Aktów Światowego Związku Pocztowego, a mianowicie wniesionymi przez niektóre kraje

członkowskie zastrzeżeniami w artykułach VI i VII Protokołu końcowego do Światowej Konwencji Pocztowej (Stambuł, 2016). Powyższe zastrzeżenia, które weszły w życie z dniem 1 stycznia 2018 roku brzmią następująco: „Artykuł VII Potwierdzenie odbioru: 1. Kanada i Szwecja mają prawo nie stosować postanowień artykułu 18 ustęp 3 punkt 3 w odniesieniu do paczek, ze względu na to, że nie oferują usługi potwierdzenia odbioru dla paczek w swoim obrocie krajowym. 2. W odstępie od postanowień artykułu 18 ustęp 3 punkt 3, Dania i Zjednoczone Królestwo Wielkiej Brytanii i Irlandii Północnej zastrzegają sobie prawo nieprzyjmowania wchodzących potwierdzeń odbioru, ze względu na to, że nie świadczą usługi potwierdzenia odbioru w ich obrocie krajowym. 3. W odstępie od postanowień artykułu 18 ustęp 3 punkt 3, Brazylia ma prawo do przyjmowania nadchodzących potwierdzeń odbioru tylko wtedy, gdy mogą one być zwrócone drogą elektroniczną”.

Wykonawca prosi o potwierdzenie przez Zamawiającego, że przyjmuje powyższą informację do wiadomości i akceptuje ewentualne pozyskanie potwierdzenia odbioru w formie online poprzez stronę operatora zagranicznego.

Odpowiedź na pytanie nr 18

Zamawiający przyjmuje powyższą informację do wiadomości i w przypadku krajów wymienionych w pytaniu dopuszcza możliwość ewentualnego pozyskania potwierdzenia odbioru w formie online poprzez stronę operatora zagranicznego. Wykonawca wskaże adresy stron poszczególnych operatorów zagranicznych świadczących taką usługę.

Pytanie 19.

Zamawiający w 3.8. Opisu Przedmiotu Zamówienia SIWZ wskazał wymaganie od Wykonawcy w zakresie zatrudnienia: *Z uwagi na charakter czynności, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę(ów) na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy, zgodnie z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, osób wykonujących poniższe czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia:*

3.8.1. doręczanie przesyłek pocztowych, awizowanie doręczenia przesyłek pocztowych,

3.8.2. wydawanie przesyłek pocztowych,

3.8.3. sortowanie przesyłek pocztowych.

Jednocześnie w § 11 Wzoru Umowy (Załącznik nr 7 do SIWZ) Zamawiający wskazuje szczegóły dotyczące wymagania od Wykonawcy w zakresie zatrudnienia na umowę o pracę osób wykonujących konkretne czynności przy realizacji Umowy.

Uprzejmie informujemy, że w ramach organizacji pracy Wykonawca korzysta m.in. z Agencji Poczтовых, posiadających uprawnienia odpowiednie do uprawnień placówek pocztowych oraz w ramach czynności interwencyjnych, z osób wykonujących czynności w ramach stosunku cywilnoprawnego. Mając powyższe na uwadze w sytuacjach wyjątkowych obsługę usług pocztowych prowadzą osoby nie zatrudnione na podstawie umowy o pracę, jak również agenci pocztowi nie zatrudnieni na umowę o pracę.

W związku z tym brak jest możliwości złożenia oświadczenia o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę wszystkich osób, którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia.

Wskazać też należy, że ustawodawca nie wprowadził w art.29 ust.3a ustawy PZP obowiązku zatrudnienia całego personelu Wykonawcy na podstawie umowy o pracę, lecz pozostawił powyższe do określenia Zamawiającemu, który w ramach prowadzonego postępowania zgodnie ze specyfiką danego rynku może ustalić poziom zatrudnienia personelu na podstawie umowy o pracę.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o złagodzenie wymogu do 80-90% osób zatrudnionych na umowę o pracę wykonujących czynności doręczania, awizowania, wydawania i sortowania przesyłek pocztowych w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia.

Proponujemy dodanie do 3.8. OPZ oraz § 11 ust. 1 następującą treść:

„....., z zastrzeżeniem przypadków konieczności organizacji pracy z udziałem osób wykonujących czynności na podstawie stosunku cywilnoprawnego”.

Przekazywanie Zamawiającemu informacji zawartych w §11 ust. 3 Wzoru Umowy jest równoznaczne z udostępnianiem 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 trakcie realizacji zamówienia. Dostęp do informacji stanowiących dane osobowe nie jest bowiem niezbędny dla weryfikacji spełnienia określonych warunków przez Wykonawcę.

Dla Zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy.

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz art. 36 ust. 2 pkt. 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w określonej grupie pracowników, w placówce nadawczej Wykonawcy, w mieście Warszawa, w województwie mazowieckim, w kraju.

Jeżeli chodzi o anonimizację umów/zgłoszeń pracownika do ubezpieczeń to zakres przedstawionych wymagań jest szeroki i mając na uwadze skalę osób zatrudnionych u Wykonawcy, sugerujemy wprowadzenie zapisu określającego ilość zanonimizowanych umów/zgłoszeń pracownika do ubezpieczeń podlegających kontroli do max. 10 sztuk w terminie 14 dni. Orientacyjny czas przygotowania kopii jednego dokumentu dla jednej osoby to ok. 10 minut, co przy skali anonimizowania wszystkich umów/zgłoszeń pracownika do ubezpieczeń osób realizujących czynności jest bardzo czasochłonne i zagraża niezrealizowaniu przygotowania tak obszernej dokumentacji dla Zamawiającego w wymaganym terminie.

W związku z powyższym prosimy o rezygnację z części zapisów § 11 ust. 3 i ograniczenie ilości dokumentacji dowodowej w celu potwierdzenia spełniania wymogu do oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy.

Jednocześnie mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów § 11 ust. 5 oraz związaną z nim karą umowną w § 11 ust. 4.

Odpowiedź na pytanie nr 19

Zamawiający dokonuje modyfikacji pkt 3.8. SIWZ:

„Z uwagi na charakter czynności, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę(ów) na podstawie umowy o pracę w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy, zgodnie z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, co najmniej osób wykonujących poniższe czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia:

3.8.1. doręczanie przesyłek pocztowych, awizowanie doręczenia przesyłek pocztowych,

3.8.2. wydawanie przesyłek pocztowych,

3.8.3. sortowanie przesyłek pocztowych,

z zastrzeżeniem przypadków konieczności organizacji pracy z udziałem osób wykonujących czynności na podstawie stosunku cywilnoprawnego, przy czym pozapracownicze stosunki umowne nie mogą przekraczać 25% ogólnego stanu zatrudnienia osób wykonujących ww. czynności w trakcie realizacji zamówienia.”

Zamawiający dokonuje modyfikacji § 11 Wzoru umowy w następujący sposób:

ZATRUDNIENIE NA UMOWĘ O PRACĘ

1. Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane poniżej czynności w trakcie realizacji zamówienia:

1.1. doręczanie przesyłek pocztowych, awizowanie doręczenia przesyłek pocztowych,

1.2. wydawanie przesyłek pocztowych

1.3. sortowanie przesyłek pocztowych,

z zastrzeżeniem przypadków konieczności organizacji pracy z udziałem osób wykonujących czynności na podstawie stosunku cywilnoprawnego, przy czym pozapracownicze stosunki umowne nie mogą przekraczać ogólnego 25% ogólnego stanu zatrudnienia osób wykonujących ww. czynności w trakcie realizacji zamówienia.

2. W trakcie realizacji zamówienia Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ustępie 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

2.1. żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny,

2.2. żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,

2.3. przeprowadzania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.

3. W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub Podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia:

3.1. oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego, z zastrzeżeniem ust. 1, przy czym wezwanie Zamawiającego może być ograniczone do określonej placówki nadawczej Wykonawcy, lub miejscowości, wedle wyboru Zamawiającego). Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób;

~~imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu Wykonawcy lub Podwykonawcy. Wykonawca zobowiązany jest wypełnić w imieniu Zamawiającego obowiązek informacyjny przewidziany w RODO⁺ (art. 14 RODO) wobec osób fizycznych, których dane osobowe, Wykonawca przekaze Zamawiającemu w związku z realizacją przedmiotowej Umowy (w tym w zakresie danych osobowych pracowników Wykonawcy przekazywanych w trybie oraz zakresie, o którym mowa w §11 Umowy),~~

3.2. poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie Wykonawcy lub Podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa (tj. w szczególności bez imion, nazwisk, adresów, nr PESEL pracowników, itp.). ~~Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.~~ Informacje takie jak: data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;

3.3. zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub Podwykonawcę składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę za ostatni okres rozliczeniowy;

3.4. poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub Podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowaną w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników. ~~Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.~~

4. Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności z uwzględnieniem wskazanego w tym ustępie zastrzeżenia, Zamawiający przewiduje sankcję w postaci obowiązku zapłaty przez Wykonawcę kary umownej w wysokości 1000,00 zł za każdy przypadek stwierdzonego naruszenia. ~~(każdą osobę).~~

5. Niezłożenie przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę traktowane będzie, jako niespełnienie przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności i podlegać będzie tożsamej sankcji wskazanej w ust. 4.

6. W przypadku uzasadnionych wątpliwości, co do przestrzegania prawa pracy przez Wykonawcę lub Podwykonawcę, Zamawiający może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy.