



Szczecin, 13.05.2016 r.

**Wykonawcy
uczestniczący w postępowaniu**

Nasz znak: BZP-S.271.31.3.2016.WS

Znak sprawy: BZP/23/16

Dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:
„Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Miasta Szczecin”.

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164) Zamawiający przekazuje Wykonawcom treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wymaga aby przesyłki nadane w placówce Wykonawcy skutkowały:

- zachowaniem terminów o których mowa w art. 57 § 5 **Kodeksu Postępowania Administracyjnego** (t.j. Dz.U. z 2016 r. poz. 23 ze zm.),
- wniesieniem pisma do sądu, o którym mowa w art.165 § 2 **Kodeksu Postępowania Cywilnego** (t.j. Dz.U z 2014 r. poz. 101 ze zm.),
- wniesieniem pisma do sądu, o którym mowa w art. 83 § 3 ustawy z dnia 30.08.2002 roku **Prawo o postępowaniu przed sądami administracyjnymi** (t.j. Dz. U. z 2012 r. , poz.270 ze zm.),
- zachowaniem terminu o którym mowa w art. 64b ust. 3 ustawy z dnia 23.12.1994 r. o **Najwyższej Izbie Kontroli** (t.j. Dz.U. z 2015 r. poz. 1096 ze zm.),
- zachowaniem terminu o którym mowa w art. 124 **Kodeksu Postępowania Karnego** (Dz.U. 1997 nr 89 poz. 555 ze zm.),
- zachowaniem terminu o którym mowa w art. 12 §6 pkt.2 ustawy **Ordynacja Podatkowa** (t.j. DZ.U. z 2015 r. poz.613),
- zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 176 ust. 3 ustawy z dnia 17.12.2004 r. o **odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych** (t.j. DZ.U z 2013 r., ,poz. 168 ze zm.)

- terminu potwierdzeniem nadania, o którym mowa w **art. 17 Prawa pocztowego** (t.j. Dz.U. z 2012r., poz. 1529 ze zm.)?

Odp. Nie wymaga. Zamawiający w sporadycznych przypadkach przewiduje konieczność nadawania przesyłek w placówkach operatora wyznaczonego. W każdym jednak przypadku przesyłki te będą wyodrębnione z wykazu pozostałych przesyłek przygotowanych do nadania.

Pytanie nr 2

W związku z dopuszczeniem przez Zamawiającego możliwości świadczenia usług pocztowych przez podwykonawców zwracamy się o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

- 1) Czy Zamawiający zakłada, że będzie zobowiązany do podziału korespondencji i tworzenia odrębnych dokumentów nadawczych dla przesyłek nadawanych w imieniu i na rzecz Zamawiającego przez Wykonawcę?
- 2) Czy Zamawiający zakłada konieczność nanoszenia przez Zamawiającego innych nadruków/znaków opłaty na przesyłkach, które będą nadawane u różnych operatorów pocztowych?
- 3) Czy Zamawiający zakłada, iż odbiór awizowanych przesyłek, które nie byłyby realizowane przez operatora pocztowego byłyby możliwe w różnych placówkach pocztowych – zarówno operatora wyznaczonego jak i innego operatora?
- 4) Czy Zamawiający uwzględnił, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm. dalej: „Prawo pocztowe”) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę. W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.
- 5) Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług pocztowych przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadkach odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez

listonosza. Podstawę prawną do żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa pocztowego, zgodnie z którym: 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 pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo w umowie.

- 6) Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączając różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane przez innego operatora? Wykonawca nadmienia, także że w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi – właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego, który w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu.
- 7) Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznym nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji.
- 8) Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, dokona modyfikacji treści SIWZ w taki sposób, aby jednoznacznie zostały opisane wszystkie warunki świadczenia usług zarówno usług pocztowych jak i usługi pośrednictwa, bowiem w przypadku braku stosownych zmian, samo dopuszczenia nadawania przesyłek w imieniu i na rzecz Zamawiającego powoduje, że zapisy SIWZ będą stały w sprzeczności z obowiązującymi przepisami prawa, w tym ustawą Prawo pocztowe.
- 9) Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej?

Odp.

pkt. 1 Nie

pkt. 2 Nie

pkt. 3 Nie

pkt. 4 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

pkt. 5 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

pkt. 6 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

pkt. 7 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

pkt. 8 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

pkt. 9 Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający dopuszcza oznakowanie przesyłek wyróżniających poszczególne usługi pocztowe zgodnie z regulaminami Wykonawcy w miejscu uzgodnionym z Zamawiającym?

Odp. Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 4

W treści Załącznika nr 7a w ust. 6 lit. c) oraz w Załączniku 7 b w ust. 13 lit. c) do SIWZ znajduje się zapis:

„Należności wynikające z faktur VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej otrzymania”.

Proponujemy zapis:

„Należności wynikające z faktur VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty jej wystawienia”.

Wykonawca proponuje inny moment od którego liczony będzie termin płatności faktury, tj. licząc od dnia jej wystawienia.

Wykonawca posiada procedury dotyczące obiegu dokumentów finansowo-księgowych, które są scentralizowane. Kwestia ustalenia momentu doręczenia faktury i liczenia ewentualnych odsetek od zaległości jest dużym utrudnieniem. Spowodowane jest to scentralizowanym systemem rozliczeń oraz ustaleniem faktycznego momentu odbioru przesyłki.

Jednocześnie Wykonawca proponuje dostarczanie faktur drogą elektroniczną co skróci termin dostarczania faktury do Zamawiającego.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 5

Wykonawca proponuje dodanie w Załączniku nr 7a i 7b do SIWZ zapisu dotyczącego podwykonawstwa w brzmieniu:

„W przypadku powierzenia realizacji zamówienia podwykonawcom, Wykonawca zobowiązany jest do wskazania części zamówienia, której realizację powierzy podwykonawcy, informacja o podwykonawstwie i jego zakresie zostanie umieszczona w umowie, a Wykonawca będzie zobowiązany przed zawarciem umowy do dostarczenia Zamawiającemu

dokumentów potwierdzających posiadanie przez podwykonawcę uprawnień do prowadzenia działalności z zakresu świadczenia usług pocztowych oraz umowy o współpracy, o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego.”

Wykonawca wyjaśnia, iż w przypadku braku umowy, o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego, Wykonawca, nie będący operatorem wyznaczonym, który nadał przesyłki w placówce operatora wyznaczonego jest, stosownie do przepisów prawa (art. 10 pkt 3 w związku z art. 15 ust. 1 pkt 1 Prawa pocztowego), nadawcą tych przesyłek – co narusza zasady udzielonego zamówienia. Wyłącznie w przypadku zawarcia umowy o współpracy wybrany Wykonawca nadal pozostanie operatorem pocztowym, a więc podmiotem realizującym zamówienie publiczne, przy czym będzie to robił przy pomocy podwykonawcy.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 6

W ust. 2 Załącznika nr 6a do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia dla części I znajduje się następujący zapis:

„Zamawiający będzie korzystał ze swoich druków zwrotnego potwierdzenia odbioru, których wzór określony będzie w Załączniku oraz druków dostarczonych przez Wykonawcę” (Załącznik nr 1 i 2 do opisu przedmiotu zamówienia).

W ust. 14 załącznika nr 6b do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia część II znajduje się następujący zapis:

„Zamawiający będzie korzystał ze swoich druków zwrotnego potwierdzenia odbioru. Wzór zwrotnego potwierdzenia odbioru określony jest w Załączniku nr 4 do opisu przedmiotu zamówienia”.

W wewnętrznych przepisach Wykonawcy określone są wzory potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym oraz w postępowaniu podatkowym, które są stosowane powszechnie w obrocie pocztowym. Korzystanie z druków nakładu Wykonawcy ma na celu zmniejszenie błędów przy opracowywaniu przesyłek w placówkach Wykonawcy, zwiększenie jakości świadczonych usług, zmniejszenie ilości skarg i reklamacji na nieprawidłową realizację usługi, zwiększenie zadowolenia klienta ze świadczonej usługi. Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy Zamawiający uwzględni stosowanie druków przedstawionych przez Wykonawcę?

Odp. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca stosował zwrotki zawarte w Załączniku nr 6a i 6b do SIWZ.

Pytanie nr 7

W ust. 28 i 29 Załącznika nr 6a do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia dla części I oraz w ust. 28 i 29 Załącznika 6b do SIWZ Opis przedmiotu zamówienia dla części II istnieje zapis o brzmieniu:

„Zamawiający wymaga, aby Wykonawca posiadał:

Co najmniej po jednej placówce pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 6000 mieszkańców na terenie gmin miejskich i gmin miejsko – wiejskich,

Co najmniej jedną placówkę pocztową, licząc średnio w skali kraju, przypadającą na 85 km² powierzchni w gminach wiejskich,

W każdej gminie co najmniej jedną stałą placówkę pocztową,”

oraz:

„Wskazane w ust. 28 placówki pocztowe czynne będą we wszystkie dni robocze, (dopuszcza się jedynie z wyjątkiem sobót), co najmniej 5 dni w tygodniu, a jeżeli w tygodniu przypada dzień ustawowo wolny od pracy, liczba ta może być odpowiednio niższa...”

Wykonawca zwraca się o udzielenie informacji w jaki sposób Zamawiający zamierza zweryfikować spełnienie powyższego warunku przez alternatywnych operatorów pocztowych (innych niż operator wyznaczony)?

Odp. Zamawiający zmodyfikuje zapisy SIWZ w następujący sposób:

1) W rozdziale XIII pkt 1 ppkt 1 zostanie dodana lit a) o następującym brzmieniu:

”a) Przed zawarciem umowy Wykonawca złoży oświadczenie, że spełnia wymogi określone dla części I w załączniku nr 6a do SIWZ ust. 28 i 29 oraz dla części II w załączniku nr 6b do SIWZ ust. 28 i 29. Niespełnienie powyższych wymogów będzie jednoznaczne z niemożliwością zawarcia umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy oraz zatrzymaniem wadium”.

2) W Załączniku nr 7a do siwz (istotne postanowienia umowy (część I)) zostanie dodany ust. 34a w brzmieniu:

„Zamawiający zastrzega możliwość weryfikacji spełnienia przez Wykonawcę wymogów określonych dla części I w załączniku nr 6a do SIWZ pkt 28 i 29. W przypadku stwierdzenia nie spełnienia wymogów o których mowa w zdaniu pierwszym, Zamawiającemu przysługiwac będzie kara umowna w wysokości 5 000 zł za każdy stwierdzony przypadek.”

3) W Załączniku nr 7b do siwz (istotne postanowienia umowy (część II)) zostanie dodany ust. 45a w brzmieniu:

„Zamawiający zastrzega możliwość weryfikacji spełnienia przez Wykonawcę wymogów określonych dla części II w załączniku nr 6b do SIWZ pkt 28 i 29. W przypadku stwierdzenia

nie spełnienia wymogów o których mowa w zdaniu pierwszym, Zamawiającemu przysługiwać będzie kara umowna w wysokości 5 000 zł za każdy stwierdzony przypadek.”

Pytanie nr 8

W Załączniku nr 1a do SIWZ Kalkulacja Cenowa dla Części I wymienione są w pozycjach (133 -144) zwroty do nadawcy po wyczerpaniu możliwości doręczenia lub wydania odbiorcy przesyłek zagranicznych o gabarycie A i B.

Wykonawca informuje, że przesyłki zagraniczne występują bez podziału na gabaryt A i B, w związku z tym wnioskuje o dokonanie zmiany w Załączniku nr 1a ww. zakresie poprzez usunięcie podziału na gabaryty.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 9

Czy Zamawiający dopuszcza wydzielanie korespondencji na miejscową (zachodniopomorskie) i zamiejscową (krajowe)?

Odp. Zamawiający nie dopuszcza.

Pytanie nr 10

W ust. 1 Załącznika nr 7b do SIWZ Istotne Postanowienia Umowy Część II znajduje się zapis o brzmieniu:

„Przedmiotem umowy jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miasta Szczecin w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych w trybie ustawy Ordynacja podatkowa oraz ich ewentualnych zwrotów do Zamawiającego po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania adresatowi.”

Wykonawca zwraca się o wyjaśnienie czy z przytoczonego powyżej ust. 1 wynika, że przedmiotem zamówienia mają być przesyłki listowe nadawane w trybie ustawy Ordynacja podatkowa, bez rozróżnienia w jakim charakterze Zamawiający będzie je nadawał, czy Zamawiający będzie nadawał przesyłki jako organ czy jako strona?

Odp. Zamawiający będzie nadawał przesyłki jako organ.

Pytanie nr 11

W ust. 34 Załącznika nr 7a Istotnych Postanowień Umowy Część I znajduje się zapis o brzmieniu:

„W razie wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości odpowiadającej 20% kwoty brutto określonej w ust. 27.”

oraz

w ust. 39 Załącznika nr 7b Istotnych Postanowień Umowy Część II znajduje się zapis o brzmieniu:

W razie wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości odpowiadającej 20% kwoty brutto określonej w ust. 36.”

Proponujemy odpowiednio zapisy:

„W razie wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości odpowiadającej 10% kwoty brutto określonej w ust. 27.”

oraz

„W razie wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości odpowiadającej 10% kwoty brutto określonej w ust. 36.”

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych w istotnych postanowieniach umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanawianie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż podmioty nie mogą swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych.

Kara umowna przewidziane w ust. 34 Załącznika nr 7a do SIWZ oraz ust. 37 Załącznika nr 7b

do SIWZ istotnych postanowień umowy należy uznać za przekroczenie przez Zamawiającego przysługującego mu, co do zasady, uprawnienia do kształtowania postanowień umowy.

W tym względzie na uwagę zasługuje wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., sygn. akt: V ACa 483/08, którym stwierdzono, iż „Kara umowna, podobnie jak odszkodowanie, którego jest surogatem nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia uprawnionego”.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie. Sytuacja, w której Zamawiający z przyczyn dotyczących wykonawcy odstąpiłby od umowy lub ją wypowiedział jest dla Zamawiającego bardzo niekorzystna, ponieważ uniemożliwia mu realizację zadań, w tym zadań nałożonych przez ustawy. Kary umowne określone w SIWZ są zabezpieczeniem Zamawiającego przed taką sytuacją.

Pytanie nr 12

W ust. 17 Załącznika nr 7 b Istotnych Postanowień Umowy Część II znajduje się zapis o brzmieniu:

„W razie nierozliczenia się przez Wykonawcę z przekazanych przez Zamawiającego przesyłek odpowiednio: w 2017 r. – do dnia 31 marca 2017 r., w 2018 r. – do dnia 31 marca 2018 r., Zamawiającemu przysługuje kara umowna w kwocie odpowiadającej wartości uzyskanej z przemnożenia ilości nierozliczonych na ten dzień przesyłek przez dwukrotność ceny ustalonej za ich doręczenie.”

Proponujemy brzmienie:

„W razie nierozliczenia się przez Wykonawcę z przekazanych przez Zamawiającego przesyłek odpowiednio: w 2017 r. – do dnia 31 marca 2017 r., w 2018 r. – do dnia 31 marca 2018 r., Zamawiającemu przysługuje kara umowna w kwocie odpowiadającej wartości uzyskanej z przemnożenia ilości nierozliczonych na ten dzień przesyłek oraz ceny ustalonej za ich doręczenie.”

Zastrzeżone przez Zamawiającego kary umowne są zbyt wygórowane. Warto wskazać, że każda wygórowana kara umowna powoduje, że wartość zaoferowanego wynagrodzenia przez potencjalnych wykonawców wzrasta, co stoi w sprzeczności z zasadą gospodarnego i celowego wydatkowania środków przez Zamawiającego.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie. Kara w wysokości dwukrotności ceny ustalonej za ich doręczenie nie będzie zmieniona (zmniejszona), gdyż jest zarówno proporcjonalna do wielkości zamówienia (w domyśle niewielkiej ilości przesyłek, których Wykonawca może nie zdążyć doręczyć) jak i motywująca, zdaniem Zamawiającego,

by wszystkie przesyłki zostały doręczone i rozliczone w terminie określonym umową.

Pytanie nr 13

W ust. 32 Załącznika nr 7 b Istotnych Postanowień Umowy Część II u znajduje się zapis o brzmieniu:

„Umowa może być wypowiedziana przez każdą ze stron w trybie natychmiastowym jedynie w sytuacji, gdy wejście w życie przepisów prawa powszechnie obowiązującego uniemożliwia realizację umowy oraz przez Zamawiającego, w przypadku rażącego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy. W razie wypowiedzenia bądź odstąpienia od niniejszej umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy lub w razie wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego z powodu rażącego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w kwocie odpowiadającej wartości uzyskanej z przemnożenia ilości nierozliczonych na ten dzień przesyłek przez trzykrotność ceny ustalonej za ich doręczenie.”

Proponujemy brzmienie:

Umowa może być wypowiedziana przez każdą ze stron w trybie natychmiastowym jedynie w sytuacji, gdy wejście w życie przepisów prawa powszechnie obowiązującego uniemożliwia realizację umowy oraz przez Zamawiającego, w przypadku rażącego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy. W razie wypowiedzenia bądź odstąpienia od niniejszej umowy przez Zamawiającego z przyczyn dotyczących Wykonawcy lub w razie wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego z powodu rażącego naruszenia przez Wykonawcę warunków umowy, Zamawiającemu przysługuje kara umowna w kwocie odpowiadającej wartości przesyłek ustalonej za ich doręczenie.”

Zastrzeżone przez Zamawiającego kary umowne są zbyt wygórowane. Wykonawca ponownie wskazuje, że każda wygórowana kara umowna powoduje, że wartość zaoferowanego wynagrodzenia przez potencjalnych wykonawców wzrasta, co stoi w sprzeczności z zasadą gospodarnego i celowego wydatkowania środków przez Zamawiającego.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie. Należy wziąć pod uwagę, iż Zamawiający nie może odstąpić od terminowego dostarczania przesyłek, a zatem w razie niewykonania umowy przez Wykonawcę, Zamawiający musi skorzystać z innego operatora według jego cennika, uwzględniając doręczenie priorytetowe.

Pytanie nr 14

W ust. 33 Załącznika nr 7a Istotnych Postanowień Umowy Część I znajduje się zapis

o brzmieniu:

„Zamawiający nie dopuszcza możliwości zastrzeżenia w umowie:

(...)

- wstrzymania wykonania umowy w razie opóźnienia w zakresie należności”.

Wykonawca proponuje usunięcie z ust. 33 Załącznika nr 7a postanowienia o brzmieniu „wstrzymania wykonania umowy w razie opóźnienia w zakresie należności”, gdyż narusza ono zasady słuszności kontraktowej.

Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie do ustalenia warunków umowy nie ma charakteru absolutnego, gdyż podmioty nie mogą swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 15

W ust. 43 Załącznika nr 7 b Istotnych Postanowień Umowy Część II znajduje się zapis o brzmieniu:

„Zamawiający może kontrolować wykonanie przez Wykonawcę zobowiązań, o których mowa w ust. 9 i 42 Jeżeli Zamawiający stwierdzi jakiegokolwiek uchybienia, może zobowiązać Wykonawcę do ich usunięcia w określonym terminie i stosownie do wskazanych zaleceń. Niezależnie od tego Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 5.000,00 zł (słownie: pięć tysięcy złotych) za każde stwierdzone naruszenie”

„Zamawiający może kontrolować wykonanie przez Wykonawcę zobowiązań, o których mowa w ust. 9 i 42 Jeżeli Zamawiający stwierdzi istotne uchybienia, może zobowiązać Wykonawcę do ich usunięcia w określonym terminie i stosownie do wskazanych zaleceń. Niezależnie od tego Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 1.000,00 zł (słownie: tysiąc złotych) za każde stwierdzone naruszenie”

Zastrzeżona przez Zamawiającego kara umowna jest zbyt wygórowana. Ustanawianie w umowie rażąco wysokich kar umownych za nieistotne uchybienia w realizacji umowy należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji.

W tym względzie na uwagę zasługuje wyrok Sądu Apelacyjnego w Katowicach z dnia 17 grudnia 2008 r., sygn. akt: V ACa 483/08, którym stwierdzono, iż „Kara umowna, podobnie jak odszkodowanie, którego jest surogatem nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia uprawnionego”.

Odp. Zamawiający nie dopuszcza zmiany kary umownej.

Pytanie nr 16

W ust. 45 Załącznika nr 7b Istotnych Postanowień Umowy Część II znajduje się zapis o brzmieniu:

„Wykonawca w terminie do 90 dni od dnia zakończenia umowy usunie ze swoich zbiorów dane osobowe wymienione w ust. 41 oraz przedstawi Zamawiającemu oświadczenie o ich usunięciu, pod rygorem zapłaty kary umownej w wysokości 50.000,00 zł. (słownie: pięćdziesiąt tysięcy złotych) w razie nie niedopełnienia lub nieterminowego dopełnienia obowiązków określonych w niniejszym ustępie.”

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu ust. 45 z Załącznika nr 7b do SIWZ. Zamawiający oczekuje, że Wykonawca w terminie 90 dni od zakończenia umowy usunie ze swoich zbiorów dane osobowe adresatów przesyłek pod rygorem zapłaty kary umownej w wysokości 50.000 zł, co jest odstępstwem od regulacji stosowanych przez Wykonawcę. Zgodnie z art. 92 ustawy Prawo pocztowe nadawca ma prawo do złożenia reklamacji na usługę pocztową w ciągu 12 miesięcy od dnia nadania przesyłki. Brak danych utrudni, bądź uniemożliwi rozpatrywanie złożonych reklamacji.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 17

W ust. 33 Załącznika nr 7 b do SIWZ Istotne Postanowienia Umowy (Część II) Zamawiający określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania bądź wadliwego wykonania przez Wykonawcę postanowień niniejszej umowy.

Zwracamy się z pytaniem czy w przypadku niedostarczenia potwierdzenia odbioru lub dostarczenia potwierdzenia odbioru wadliwego, uniemożliwiającego stwierdzenie prawidłowego doręczenia przesyłki Zamawiający w miejsce odszkodowania, o którym mowa w art. 89 ustawy Prawo pocztowe uwzględni dostarczony przez Wykonawcę duplikat potwierdzenia odbioru?

Duplikat potwierdzenia odbioru sporządzony na podstawie wewnętrznej dokumentacji i potwierdzony przez operatora pocztowego będzie zawierał informacje o dacie doręczenia i osobie odbierającej przesyłkę, bez oryginalnego podpisu odbiorcy.

Odp. Rozwiązanie proponowane przez Wykonawcę jest niedopuszczalne z punktu widzenia Zamawiającego, gdyż tylko zwrotne potwierdzenie odbioru z oryginalnym podpisem adresata może być dokumentem potwierdzającym odbiór przesyłki przez konkretną osobę.

Pytanie nr 18

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w Załączniku nr 5 Opis parametrów wykorzystywanych przez usługę sieciową, która zostanie udostępniona przez Zamawiającego na potrzeby przekazywania komunikatów o statusach przesyłek i dacie doręczenia do Opisu przedmiotu zamówienia część II stanowiącego Załącznik nr 6b do SIWZ w zakresie zwiększenia długości pola „Id przesyłki”.

Odp. Zamawiający nie dopuszcza zmiany w Załączniku nr 5 "Opis parametrów wykorzystywanych przez usługę sieciową" w zakresie zwiększenia długości pola "Id przesyłki".

Pytanie nr 19

W ust. 1 pkt 1 lit. c w rozdziale XII SIWZ Kryterium społeczne znajduje się zapis o brzmieniu:

„... liczba pracowników (dotyczy wyłącznie doręczycieli –listonoszy i osób wydających korespondencję) zatrudnionych na umowę o pracę na pełny etat. W tym zakresie niedopuszczalne jest posługiwanie się potencjałem podmiotu trzeciego, o którym mowa w art. 26 ust. 2b ustawy prawo zamówień publicznych”.

Proponujemy zapis:

... liczba pracowników (dotyczy wyłącznie doręczycieli –listonoszy i osób wydających korespondencję) zatrudnionych na umowę o pracę w przeliczeniu na pełny etat. W tym zakresie niedopuszczalne jest posługiwanie się potencjałem podmiotu trzeciego, o którym mowa w art. 26 ust. 2b ustawy prawo zamówień publicznych”.

Wykonawca proponuje modyfikację Kryterium społecznego ze względu na czteroletni okres realizacji umowy. Długi okres realizacji umowy powoduje, że bardzo wzrasta ryzyko prowadzonej działalności gospodarczej ze względu na zmiany otoczenia biznesowego i rynku usług. Powoduje też trudności z zagwarantowaniem w okresie realizacji umowy konkretnej liczby osób zatrudnionych na umowę o pracę na pełny etat.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 20

Zamawiający prowadzi przetarg o znacznej wartości szacunkowej. Zamawiający nie uszczegółowił warunku zdolności finansowej udziału w postępowaniu. W ocenie Wykonawcy brak warunku zdolności finansowej może doprowadzić do sytuacji, że o zamówienie będą ubiegać się Wykonawcy nie dający rękojmi należytego wykonania zamówienia.

Wymagania Zamawiającego muszą być adekwatne do przedmiotu zamówienia - ani zbyt wysokie, gdyż mogłyby utrudniać uczciwą konkurencję, ani zbyt niskie, gdyż przez selekcję przeszliby wykonawcy niezdolni do realizacji zamówienia. Potwierdza to wyrok KIO z dnia 5 stycznia 2012 r., sygn. akt KIO 2765/11 Opis sposobu dokonania oceny spełniania warunku udziału w postępowaniu nie musi umożliwiać udziału w postępowaniu wszystkim wykonawcom działającym na danym rynku. Weryfikacja ma wyeliminować wykonawców, którzy nie dają rękojmi należytego wykonania umowy. W tym kontekście trzeba wskazać, iż wymagania powinny być tak postawione, aby uwzględniały realia danego rynku/branży oraz jego specyfikę. Zatem, Zamawiający winien postawić warunek zdolności finansowej, aby ograniczyć dostęp do zamówienia wykonawcom, którzy nie daliby rękojmi jego należytego wykonania.

Wykonawca wnioskuje o modyfikację przez Zamawiającego rozdziału 5 ust. 3 pkt 4 SIWZ dla części I i II przedmiotu zamówienia poprzez wprowadzenie dodatkowego warunku udziału w postępowaniu o brzmieniu:

O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące:
dla części I przedmiotu zamówienia:

„a. znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej umożliwiającej realizację zamówienia tj. posiadają środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości nie mniejszej niż 6 000 000 zł”.

oraz w konsekwencji modyfikację rozdziału 5 ust. 4 SIWZ poprzez rozszerzenie katalogu dokumentów wymaganych na potwierdzenie warunków udziału w postępowaniu o następujący:

„4) informację banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową Wykonawcy, na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu określonego w pkt 5.1.4 SIWZ wystawioną nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert. Jeżeli z uzasadnionej przyczyny Wykonawca nie może przedstawić dokumentów dotyczących sytuacji finansowej, wymaganych przez Zamawiającego, może przedstawić inny dokument, który w wystarczający sposób potwierdza spełnienie warunku określonego w pkt. 5.1.4 SIWZ”.

dla części II przedmiotu zamówienia:

„b. znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej umożliwiającej realizację zamówienia tj. posiadają środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości nie mniejszej niż 1 000 000 zł.”.

oraz w konsekwencji modyfikację rozdziału 5 ust. 4 SIWZ poprzez rozszerzenie katalogu dokumentów wymaganych na potwierdzenie warunków udziału w postępowaniu o następujący:

„4) informację banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej, potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową Wykonawcy, na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu określonego w pkt 5.1.4 SIWZ wystawioną nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert. Jeżeli z uzasadnionej przyczyny Wykonawca nie może przedstawić dokumentów dotyczących sytuacji finansowej, wymaganych przez Zamawiającego, może przedstawić inny dokument, który w wystarczający sposób potwierdza spełnienie warunku określonego w pkt. 5.1.4 SIWZ”.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 21

Czy mając na uwadze najnowsze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, podkreślające walor kryteriów oceny ofert o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w ostatniej nowelizacji ustawy Pzp (ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych, Dz. U. dnia 18 września 2014 r., dalej jako „ustawa nowelizująca”) Zamawiający dokona modyfikacji treści zapytania ofertowego poprzez dodanie obok wymienionych kryteriów oceny oferty w części II przedmiotu zamówienia „kryterium społecznego”, przez które należy rozumieć liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę na terenie Polski w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia (dalej jako „kryterium społeczne”) oraz w związku z powyższym dokona odpowiednich zmian dokumentacji dotyczącej Postępowania. Wykonawca wskazuje, iż konsekwencją wprowadzenia wskazanego kryterium powinno być m.in. równoczesne przewidzenie mechanizmów weryfikacyjnych dotyczących poziomu zatrudnienia podczas realizacji zamówienia. Ustawodawca nadając ustawą nowelizującą nowe brzmienie art. 91 ust. 2 ustawy Pzp, położył wyraźny nacisk na posługiwanie się kryteriami społecznymi w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, co potwierdził również w uzasadnieniu do ustawy, gdzie wskazane zostało, że obecna sytuacja, w której zamówienia publiczne są udzielane podmiotom omijającym nakaz z art. 22 § 11 Kodeksu pracy jest demoralizująca. Wydatki publiczne powinny wspierać rzetelnych i praworządnych uczestników rynku i ich pracowników.

W związku z tym, posługiwanie się kryteriami społecznymi przy ocenie ofert, nie tylko nie zaprzecza konkurencyjności, ale umożliwia pełną realizację tej zasady i rzeczywistą konkurencję między operatorami pocztowymi.

Wykonawca wnioskuje do Zamawiającego o rozszerzenie kryterium oceny ofert o następujący warunek:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę na terytorium Polski w pełnym wymiarze wg stanu na dzień, np. 31.03.2016 – 30%

Poniżej przykład umieszczenia kryterium zatrudnienia w kryteriach oceny ofert:

Warunek:

- Liczba osób zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę w przeliczeniu na pełnozatrudnionych – 30%

Sposób obliczania kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terenie Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień 31.03.2016r.

$$Z = \frac{Z_x}{Z_{\max}} \times 30 \text{ punktów}$$

gdzie:

1. Z = liczba punktów za kryterium „Liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 31.03.2016
2. Z_x = liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 31.03.2016 wynikająca z oferty badanej;
3. Z_{\max} = największa liczba pracowników wykonawcy zatrudnionych na umowę o pracę na terytorium Polski, w przeliczeniu na pełnozatrudnionych, według stanu na dzień np. 31.03.2016 wynikający z ofert, które nie podlegają odrzuceniu.

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów. Punkty będą liczone do dwóch miejsc po przecinku.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 22

Odnosnie Załącznika nr 6a do SIWZ pkt. 29 - czy Zamawiający wymaga, aby placówka pocztowa Wykonawcy w której będzie istniała możliwość odbioru przesyłek awizowanych powinna być:

a) oznakowana w sposób widoczny „nazwą” lub „logo” Wykonawcy umieszczonym w obrębie witryny jednoznacznie wskazującym jednostkę Wykonawcy, ponadto powinna mieć wydzielone stanowisko do nadawania i wydawania korespondencji oraz powinna być oznaczona przed wejściem do lokalu w widocznym miejscu – informacją o miejscu odbioru przesyłek, godzinach urzędowania placówki, itp.

b) gdy znajduje się w lokalu, w którym prowadzona jest inna działalność gospodarcza, musi spełniać wymogi wymienione w ppkt. a),

c) posiadać ułatwienia dla niepełnosprawnych w rozumieniu art. 62 Prawa Poczтового,

d) w placówkach Wykonawcy nie może być prowadzona działalności nie licująca z powagą korespondencji np. sprzedaż alkoholu, papierosów, lombardy, sklepy mięsne, rybne, itp.,

d) obsługa Klientów powinna odbywać się wewnątrz lokalu, tak aby przy nadawaniu/obiorze korespondencji pracownicy lub klienci Zamawiającego nie byli narażeni na zmienne warunki atmosferyczne.

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 23

Odnosnie wzorów druków ZPO załączonych do SIWZ - Zał nr 1, 2 i 4 do Opisu przedmiotu zamówienia zwracamy się z prośbą o zmianę na:

- awersie (stronie adresowej)

nazwy nadawcy i adresata zamienić miejscami analogicznie jak przy formularzach potwierdzenia odbioru stosowanych, zarówno przy przesyłkach doręczanych na zasadach specjalnych jak i ogólnych

Nadmieniamy, że zastosowanie zaproponowanego przez Zamawiającego układu nadawcy i adresata powodować może błędne kierowanie zwrotek, które zamiast do nadawcy przesyłki (UM Szczecin) będą kierowane omyłkowo do adresata.

- rewersie

w poz. 1 doręczyciel uzupełnia checkbox'y dot osoby, której doręcza przesyłkę - brak jest pozycji w której pracownik placówki oznacza osobę odbiorcy przesyłki przy wydaniu przesyłki. Czy to oznacza, że przy wydaniu w placówce i doręczeniu przez listonosza pracownik Wykonawcy ma uzupełniać poz. 1 rewersu? czy przy wydaniu w placówce pracownik nie uzupełnia tej informacji?

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie.

Pytanie nr 24

W załączniku nr 7a do SIWZ ust. 3 Wykonawca zobowiązuje się do świadczenia usługi odbioru z siedziby Zamawiającego przesyłek nadawanych przez Zamawiającego, przemieszczania i dostarczania ich adresatom na obszarze całego kraju i zagranicę, oraz ust. 4 Odbiór przesyłek następuje codziennie w dni robocze dla Zamawiającego od poniedziałku do Piątku od godz. 14:30 – 15:00.

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych. Zgodnie z zapisami ustawy Prawo pocztowe – art. 2 ust. 1 pkt 1) usługa pocztowa polega na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek.. Nie jest usługą pocztową odbiór przesyłek z siedziby klienta - odbiór przesyłek jest usługą transportową. Czy Zamawiający przewiduje doprecyzowanie zapisów SIWZ w tym zakresie i czy Zamawiający uwzględni ceny odbioru przesyłek w formularzu cenowym? Wykonawca informuje, że odbiór przesyłek z siedziby Klienta nie jest usługą pocztową tym bardziej powszechną - odbiór przesyłek jest usługą umowną i opłata za nią nie może zostać wliczona w cenę jednostkową opłaty pocztowej za usługi listowe bądź paczkowe. Poczta Polska S.A jako operator wyznaczony, zobligowany jest 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 Poczcie Polskiej S.A przystąpienie do przetargu i jest to sprzeczne z art. 7 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych, mówiący o równym traktowaniu wykonawców i uczciwej konkurencji. Jednocześnie Wykonawca informuje, że usługa transportowa podlega abonamentowej opłacie miesięcznej uzależnionej o zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu.

Wobec powyższego zwracamy się z prośbą o uzupełnienie tabeli asortymentowo – cenowej o pozycję „odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego”

Odp. Zamawiający nie przewiduje zmian zapisów SIWZ w tym zakresie. Wykonawca powinien tak skalkulować cenę doręczania przesyłek aby zawierała ona również opłatę za odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego.