



Łochów, dnia 21 grudnia 2021 r.

Do Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 1 w związku z art. 359 pkt 2 ustawy Pzp pn. „Świadczenie usług pocztowych”, numer postępowania WOA.271.1.12.2021

WYJAŚNIENIE ZAMAWIAJĄCEGO DOTYCZĄCE TREŚCI SWZ

Zamawiający – Gmina Łochów, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) udostępnia Wykonawcom treść pytań, które wpłynęły w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wraz z udzielonymi odpowiedziami.

Pytanie 1

SWZ – zał nr 1 Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym.. Jednocześnie w pkt.3 Zamawiający zobowiązał wykonawcę do świadczenia usług na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2020 r. Prawo pocztowe (dalej Ustawa), czyli także zgodnie z przepisami wykonawczymi do Ustawy.

W związku z powyższym wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, czy poprzez usługę pocztową Zamawiający rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy, zdefiniowaną ustawowo w następujący sposób: Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe: realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych?

Jeżeli, jak wskazał Zamawiający, przedmiotem zamówienia są usługi pocztowe określone w Ustawie, a ich świadczenie powinno być realizowane na podstawie przepisów Ustawy, czy Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:

- a) umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,
- b) umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi?

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, nadawcą jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Przekładając to na przedmiotowe zamówienie Wykonawca wnosi o potwierdzenie, czy w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty,

nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. GMINA Łochów, który wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych?

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że usługa pocztowa będąca przedmiotem zamówienia ma charakter usługi pocztowej, zgodnie z definicją określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo pocztowe. Gmina Łochów, jako Zamawiający w wyniku przedmiotowego postępowania wybierze jednego operatora pocztowego, z którym poszczególni Odbiorcy tj. Urząd Miejski w Łochowie, Centrum Usług Wspólnych w Łochowie oraz Miejsko-Gminny Ośrodek Pomocy Społecznej w Łochowie podpiszą odrębne umowy na świadczenie usług opisanych w przedmiocie zamówienia.

Pytanie 2

Projekt umowy zał. nr 7, 8, 9 SWZ - § 4

Czy w związku z powyższym Zamawiający zmodyfikuje projekt umowy zał.7-9 § 4 pkt.3 w sposób następujący?

W trakcie realizacji zamówienia na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie (nie krótszym niż 14 dni) wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących działalność operacyjną w trakcie realizacji zamówienia w odniesieniu do obszaru Gminy Łochów , w którym Zamawiający realizuje usługę:

oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie 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, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy

Wykonawca wnioskuję o wykreślenie w § 4 pkt 2,3,4,5

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 4 ust. 3 umowy oraz nie wyraża zgody na wykreślenie w § 4 ust. 2-5 projektowanych postanowień umowy, stanowiących załączniki nr 7-9 do SWZ.

Pytanie 3

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 6 pkt.7

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację zapisu umowy § 6 pkt.7 ppkt.1 na następujący: „należności za usługi pocztowe wynikające z faktur , Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie do 14 dni od daty jej wystawienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację przedmiotowego zapisu.

Pytanie 4

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 6 pkt.13

Wykonawca informuje:

Rachunki wirtualne nie będą widoczne w wykazie prowadzonym przez Szefa KAS, gdyż nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu ustawy Prawo Bankowe, jak również nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do Urzędu Skarbowego

Organ podatkowy potwierdza, że rachunki wirtualne nie są rachunkami rozliczeniowymi w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo bankowe. Podkreśla, że firmy nie mają obowiązku zgłaszania rachunków wirtualnych naczelnikowi właściwego urzędu skarbowego. Tym samym nie będą one uwidaczniane w wykazie prowadzonym na podstawie art. 96b ustawy o VAT przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej.

Po wpisaniu numeru rachunku bankowego umieszczonego w umowie, do wyszukiwarki wykazu podatników VAT, na stronie Ministerstwa Finansów wyświetla się komunikat i treści: Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie, figuruje w rejestrze VAT.”

Nie ma żadnego uzasadnienia, aby Wykonawca akceptował zapisy, gdzie płatność uzależniona zostaje od widoczności rachunku na wykazie.

Wykonawca przypomina również, że Zamawiający zawsze może dokonać płatności korzystając z dobrowolnego MPP.

Należy także jeszcze zauważyć, że MPP zależy od decyzji kontrahenta (dokonującego płatności) i nie wymaga akceptacji przez sprzedawcę dokonującego dostawy towarów czy świadczenia usług. Wykonawca nie wydziela kont, więc nie może wyrazić na to zgody lub nie. Wola wpłacającego.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuję o wykreślenie zapisów dotyczących Split Payment, gdyż Wykonawca nie ma wpływu na sposób rozliczenia w ramach Split Payment i nie może ponosić z tego tytułu konsekwencji.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu dotyczącego Split Payment w § 6 ust. 13 projektowanych postanowień umownych (zał 7-9 do SWZ).

Pytanie 5

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 7 pkt. 2 ppkt.1 i ppkt.3

Przewidziana w § 7 pkt.2 ppkt.1 i ppkt.3 kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności pozbawiłoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu. Wykonawca nie znajduje uzasadnienia dla żądania zapłaty kary umownej od łącznego maksymalnego wynagrodzenia.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o rewizję stanowiska Zamawiającego w tym zakresie i modyfikację § 7 pkt 2 pkt. 1 i § 7 pkt 2 ppkt. 3 w sposób następujący:

§ 7 pkt 2 pkt. 1

„Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie. W każdym przypadku, jeśli odstąpienie przez Zamawiającego od umowy następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 0,5% kwoty niewykorzystanej z umowy”.

§ 7 pkt 2 ppkt. 3

„w wysokości 100 zł brutto za niedopełnienie obowiązku o którym mowa w § 4 ust.1 umowy za każdy stwierdzony przypadek (kara może być nakładana wielokrotnie wobec tej samej osoby jeżeli zamawiający podczas kontroli stwierdzi, że nie jest ona zatrudniona zgodnie z wymaganiami Zamawiającego)”

Wykonawca wnosi o modyfikację § 7 pkt.2 ppkt. 1 i § 7 pkt. 2 ppkt.3 oraz wykreślenie w § 7 pkt. 2 ppkt. 2, 4,5.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że § 7 ust. 2 pkt. 1 brzmi „za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn zależnych od Wykonawcy - w wysokości 1% od niewykorzystanej na dzień naliczenia kary łącznej kwoty całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy, o której mowa w § 6 ust. 10 umowy”. Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu § 7 ust. 2 pkt 1 i 3 oraz wykreślenie § 7 ust. 2 pkt 2, 4, 5 w projektowanych postanowieniach umownych (zał -9 do SWZ).

Pytanie 6

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 7 pkt. 3

Zamawiający w § 7 wzoru umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, przewidując także nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne, w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesylek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku

przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

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

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

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

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w § 7 pkt.3 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na wykreślenie postanowień zawartych § 7 ust. 3 w projektowanych postanowieniach umownych (zał -9 do SWZ).

Pytanie 7

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 7 pkt. 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o uwzględnienie we wzorze umowy § 7 pkt.5 postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wprowadza zmian w proponowanym zakresie.

Pytanie 8

Czy Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia przewiduje nadawanie przesyłek wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ewentualnie innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego, wobec których dla wywołania określonych w przepisach skutków wymagane jest pośrednictwo operatora wyznaczonego?

Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że przewiduje nadawanie przesyłek spełniających wymagania przepisów ustawowych tj. nadawanie ich za pośrednictwem operatora wyznaczonego. Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem

zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego w rozumieniu art. 17 ustawy Prawo pocztowe.

Pytanie 9

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 6

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dopisania w § 6 umowy następującej treści:

- 10 za nieterminowe regulowanie należności Poczta naliczać będzie odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych oraz zastrzega sobie prawo wstrzymania świadczenia usług do czasu uregulowania należności. Odsetki ustawowe za niezapłacone w terminach faktury płacone będą przez Nadawcę na podstawie noty odsetkowej,
- 11 w przypadku zalegania przez Nadawcę z płatnościami przez okres dłuższy niż 21 dni od wskazanego w pkt 2 terminu zapłaty, Poczta ma prawo do wstrzymania realizacji usług opłacanych w formie opłaty „z dołu” oraz prawo do wstrzymania realizacji usług na warunkach cenowych określonych w niniejszej umowie. Ponowne zastosowanie formy opłaty „z dołu” i powrót do warunków cenowych określonych w niniejszej umowie nastąpić może poczynawszy od następnego okresu rozliczeniowego, po uregulowaniu zaległych należności wraz z odsetkami,
- 12 w przypadku opóźnienia Nadawcy w zapłacie za faktury, Poczta ma prawo do zaliczenia otrzymanych płatności na poczet zaległych należności, w tym odsetek, bez względu na tytuł podanej płatności.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości dodania powyższych zapisów.

Pytanie 10

Projekt umowy zał. nr 7-9 do SWZ § 11 pkt. 3

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisów umowy § 11 pkt. 3 o następującym brzmieniu: „W przypadku gdy ugodowe rozstrzygnięcie sporu okaże się niemożliwe, spór rozstrzygać będzie sąd właściwy zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że nie wprowadza zmian w proponowanym zakresie.

Z up. Burmistrza

mgr Małgorzata Łotarska

Z-ca Burmistrza

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część niniejszej SWZ. W przypadku rozbieżności pomiędzy treścią SWZ, a treścią udzielonych odpowiedzi, jako obowiązującą należy przyjąć treść pisma zawierającego późniejsze oświadczenie Zamawiającego.

Sporządziła: Anna Kołodziejska