WI.271.27.2019.KOI- 1 Grójec, dnia 5.11.2019 r.

**WYJAŚNIENIA**

**TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

Zamawiający działając w oparciu o ustaloną procedurę udzielania zamówień publicznych na usługi społeczne, zapisy SIWZ-u w odniesieniu do art. 38 ust 1 i 2 ustawy *Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2019, poz. 1843)*  udziela wyjaśnień na pytania Wykonawców dotyczące specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu pn: *„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Gminy Grójec w okresie od 1.01.2020 r. do 31.12.2022 r.”*

**Pytanie 1:**

Zamawiający w Załącznik nr 1 określa charakterystykę przesyłek, które rozumie pod pojęciem gabaryt A oraz gabaryt B.

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

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

Dotychczas, cena usługi listowej w obrocie krajowym uzależniona była od następujących parametrów:

* masa (trzy przedziały wagowe: do 350g; ponad 350g – 1000g; ponad 1000g – 2000g),
* gabaryt (dwie wielkości przesyłki – A i B),
* kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

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

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

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

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

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

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dopisanie w/w zapisów do „Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia” oraz dostosowanie nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek i dokonanie odpowiednich zmian w formularzu załącznik nr 1 do SIWZ.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariancie cenowym. Obecnie gabaryt A i B dotyczy przesyłek zagranicznych i paczek pocztowych (m.in. brak wagi przy tych przesyłkach i gabarytu przy paczkach pocztowych ). Formatem M jest do wagi 1000 gram. Taki sposób wyceny przesyłek, może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. Powyższe może także spowodować nie złożenie oferty przez Operatora Wyznaczonego.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający pozostawia charakterystykę przesyłek określoną w opisie przedmiotu zamówienia oraz formularzu ofertowym bez zmian.**

**Pytanie 2:**

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w ogłoszeniu) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, 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 ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Ponadto zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Czy zatem Zamawiający dopuszcza zmianę treści załącznik nr 6 (Istotne postanowienia umowy) przez dodanie *w pkt. 6 ppkt. b następującej treści* :

* zmiany cen jednostkowych za świadczenie usług pocztowych po ich zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób określony w ustawie Prawo Pocztowe i powiadomieniu niezwłocznie o tym fakcie Zamawiającego

Wysokość cen jednostkowych będzie podlegała waloryzacji od miesiąca obowiązywania zmiany.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę załącznika nr 6 w przedstawionym przez Wykonawcę powyżej zakresie. Zapisy Istotnych postanowień umowy w pkt 6 pozostają bez zmian.**

**Pytanie 3:**

Załączniku nr 6 do SIWZ Zamawiający ustala wysokość kary w wysokości „5000,00 zł., w przypadku nieprzekazania przez wykonawcę wykazu bądź dokumentów o których mowa w części XXI pkt. 5 SIWZ .”

W przypadku tak sprecyzowanych zapisów możliwość naliczenia kary umownej istnieje w sytuacji nie mającej wpływu na możliwość korzystania z usług przez Zamawiającego, a także jakoś tych usług, z uwagi na mogącą wystąpić fluktuację kadrową.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie w/w kar lub ich zmniejszenie odpowiednio do 50,00 zł., za nieprzekazania oświadczenia. Przypadki opisane powyżej nie mają wpływu na realizację zamówienia, a wysokość kar jest zbyt wysoka do konsekwencji wynikających z np. zmiany osoby, która przyjedzie do Zamawiającego po odbiór przesyłek. Zmiana taka nie ma wpływu na jakość świadczenia usługi, terminowość itp. W związku z powyższym, z jakiego tytułu ma być naliczona kara? Przepływy kadrowe mają miejsce i nie są bezpośrednio związane z pracodawcą. Zamawiający nie może karać wykonawcy za fakt, że zmienił się pracownik np. odbierający przesyłki (np. w przypadku losowym – choroba pracownika, czy zwolnienie się z pracy osoby wskazanej w załączniku). Jaki wpływ na zatrzymanie pracownika w firmie ma Wykonawca?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający modyfikuje zapisy Istotnych postanowień umowy w punkcie 15 (Załącznik nr 6), w ten sposób że:**

**„Za niewykonanie w wyznaczonym terminie przez Wykonawcę zobowiązania z części XXI pkt 5 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 500 zł”.**

**Pytanie 4:**

Zamawiający w projekcie umowy określa:

Zapłata za usługę nastąpi przelewem, w terminie 21 dni od dnia otrzymania przez zamawiającego prawidłowo wystawionej Faktury.

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów.

Zapłata za usługę nastąpi przelewem, w terminie 21 dni od dnia wystawienia przez zamawiającego prawidłowo wystawionej Faktury.

Wykonawca informuje jednocześnie, 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 sporządzanie faktury. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach**.**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający modyfikuje zapisy Istotnych postanowień umowy w punkcie 3 (Załącznik nr 6), w ten sposób że:**

**„Zapłata za usługę nastąpi przelewem, w terminie 21 dni od dnia wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury oraz dostarczonej Zamawiającemu”.**

**Pytanie 5:**

W pkt.4 Opisu Przedmiotu Zamówienia, SIWZ, Zamawiający określił  terminy, w jakich powinny być doręczane przesyłek.

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Podtrzymuje zapisy zawarte w SIWZ, w pkt 4 Opisu przedmiotu zamówienia.**

**Pytanie 6:**

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym? Czy w takiej sytuacji operator wyznaczony, który będzie wykonywał usługi pocztowe (nadanie i zwrot) w zakresie ww. przesyłek będzie traktowany jako podwykonawca? Czy Zamawiający ma na uwadze, że w sytuacji gdzie wyłoniony Wykonawca będzie świadczył usługi jako pośrednik, może to powodować dla Zamawiającego konieczność ponoszenia dodatkowych opłat za zwrot przesyłek?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie dopuszcza świadczenia przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym.**

**Pytanie 7:**

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a operatorem wyznaczonym?

Jeżeli tak, to czy Zamawiający zamierza rozszerzyć przedmiot zamówienia o usługę pośrednictwa, lub usługę reprezentacji i usługę płatniczą? W przypadku włączenia do przedmiotu zamówienia również usługi pośrednictwa, lub usługi reprezentacji i usługi płatniczej, prosimy o odpowiednie rozszerzenie zapisów dot. wykazu aktów prawnych, na podstawie których będzie realizowany cały przedmiot zamówienia.

Uzasadnienie pytania: Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 Prawa pocztowego usługa doręczania przesyłek od nadawcy do adresata ma charakter usługi pocztowej. Natomiast usługa odbierania od Zamawiającego i nadawania w placówkach operatora wyznaczonego korespondencji ma inny, mieszany charakter, w skład tej usługi wchodzi bowiem świadczenie usługi reprezentacji przy zawieraniu umowy, jak również usługa płatnicza (operator uiszcza zapłatę za przesyłkę w placówce operatora wyznaczonego zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy o usługach płatniczych) oraz usługa przewozu przesyłek do placówki operatora wyznaczonego. Należy zauważyć, iż nawet, jeśli wykonawca wskazuje, iż sam ponosi koszty nadania przesyłki u operatora wyznaczonego, to ze względu na zastosowaną konstrukcję prawną, w której wykonawca zawiera w imieniu nadawcy umowę o świadczenie usług pocztowych w placówce operatora wyznaczonego, płatność ta dokonywana jest w imieniu nadawcy, a nie wykonawcy, tym samym niewątpliwie elementem takiej usługi jest świadczenie usługi płatniczej.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie dopuszcza świadczenia przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym a operatorem wyznaczonym. Zamawiający nie wyraża w związku z powyższym zgody na rozszerzenie przedmiotu zamówienia o usługę pośrednictwa, lub usługę reprezentacji i usługę płatniczą.**

**Pytanie 8:**

Zamawiający wskazał, że przedmiot zamówienia musi być realizowany w oparciu m.in. o Prawo pocztowe oraz akty prawne wydane na jego podstawie.

Czy zatem możemy rozumieć, że Zamawiający uzna za niedopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 14 Prawa pocztowego, który stanowi, że:

 *,,Art. 14 Świadczenie usług pocztowych odbywa się na podstawie:*

*1) umów o świadczenie usług pocztowych zawieranych między nadawcami a operatorami pocztowymi;*

*2) umów o współpracę zawieranych między operatorami pocztowymi.”*

Należy tu dodać, że Nadawcą, w rozumieniu Prawa pocztowego (Art. 3 pkt. 10) , jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Przenosząc to na grunt przedmiotowego zamówienia Nadawcą będzie Zamawiający, a operatorem pocztowym - Wykonawca wybrany w tym postępowaniu.

Wykonawca pragnie też poinformować, że aktualnie operatora wyznaczonego nie wiąże z żadnym innym operatorem pocztowym umowa wskazana w Art. 14 pkt 2) oraz w Art. 35 Prawa pocztowego.

Na dzień złożenia oferty operatorem wyznaczonym jest Poczta Polska S.A. (Art. 178 Prawa pocztowego).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie dopuszcza nadawania przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w postępowaniu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 14 Prawa pocztowego.**

**Pytanie 9:**

Czy w przypadku powierzenia przez jednego operatora pocztowego przesyłki pocztowej innemu operatorowi bez zawarcia stosownej umowy, o której wyżej, Zamawiający uzna, że działanie to stanowi naruszenie tajemnicy pocztowej?

Zgodnie z art. 41 ust. 1 Prawa pocztowego dane dotyczące podmiotów korzystających z usług pocztowych oraz dane dotyczące faktu i okoliczności świadczenia usług pocztowych lub korzystania z tych usług objęte są tajemnicą pocztową. Nie mogą więc, poza przykładami wynikającymi z ustawy być ujawniane przez operatora pocztowego podmiotom trzecim, w tym także innym operatorom.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający jak wskazano w odpowiedzi na pytanie 8 nie dopuszcza nadawania przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w postępowaniu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 14 Prawa pocztowego. Wobec tego Zamawiający działanie opisane w pytaniu 9 uzna za naruszenie tajemnicy pocztowej.**