

Burmistrz
Gminy i Miasta Grójec
05-600 Grójec
ul. Józefa Piłsudskiego 47

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 31.12.2020 r.”

Pytanie 1:

W rozdziale III SIWZ Opis Przedmiotu Zamówienia, pkt. 6, Zamawiający określił terminy, w jakich powinny być doręczane przesyłki.

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 6 Opisu przedmiotu zamówienia.

Pytanie 2:

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 3:

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 4:

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 5:

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 4 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 5 uzna za naruszenie tajemnicy pocztowej.

Pytanie 6:

Zamawiający w SIWZ część XXI pkt. 4 i 5 określił:

4. Sposób dokumentowania zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp:

1) Wykonawca, w terminie 14 dni od dnia podpisania umowy, przedstawi oświadczenie o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących przy realizacji przedmiotowego zamówienia czynności wskazane przez Zamawiającego,

2) Wykonawca, w terminie 14 dni od dnia podpisania umowy, przedstawi Zamawiającemu oświadczenie Podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących przy realizacji przedmiotowego zamówienia czynności wskazane przez Zamawiającego.

5. Uprawnienia Zamawiającego w zakresie kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp , oraz sankcje z tytułu niespełnienia tych wymagań:

1) Wykonawca na żądanie Zamawiającego w ciągu 14 dni przedkłada Zamawiającemu do wglądu zanonimizowane dokumenty potwierdzające zatrudnienie przez Wykonawcę lub podwykonawców na podstawie umowy o pracę osób wykonujących przy realizacji przedmiotowego zamówienia czynności wskazane przez Zamawiającego.

2) za brak realizacji wymagań określonych w niniejszej Części SIWZ Zamawiający obciąży Wykonawcę karami umownymi, w wysokości określonej w Istotnych postanowieniach umowy (Załącznik nr 6 do SIWZ).

Wykonawca wnosi o zmianę terminu przekazania w/w dokumentów z uwagi na czasochłonność procesu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Podtrzymuje zapisy zawarte w Części XXI SIWZ.

Pytanie 7:

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. Zamawiający w ogłoszeniu przewidział możliwość zmiany umowy we wskazanych przypadkach, jednakże nie opisał warunków (sposobu wprowadzenia) zmian – co w świetle przepisów, jak również aktualnego orzecnictwa jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która nie zostanie uznana za nieważną. Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę postanowień Załącznik nr 6 do SIWZ poprzez dodanie w punkcie 6 ppkt. b):

Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym, w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji, zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe?

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 8:

Zamawiający w Załączniku nr 6 do SIWZ wymaga wyrażenia zgody przez wykonawcę na potrącanie kar umownych z należnego wynagrodzenia. Czy Zamawiający może zmienić niniejszy zapis, wprowadzając formę rozliczania kar umownych poprzez wystawienie osobnych dokumentów? Potrącanie kar z bieżących rozliczeń może prowadzić do problemów dotyczących rozliczenia usług i poprawnego wystawiania faktur. Czy Zamawiający zaakceptuje zmiany terminu na: „Kary umowne płatne będą w terminie 14 dni od daty wystawienia właściwego dokumentu księgowego.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Zapisy Istotnych postanowień umowy w pkt 14 pozostają bez zmian.

Pytanie 9:

Załączniku nr 6 do SIWZ Zamawiający ustala wysokość kary w wysokości „500,00 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 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 nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Zapisy Istotnych postanowień umowy w pkt 14 pozostają bez zmian.

Pytanie 10:

W załączniku nr 6 Istotne postanowienia umowy Zamawiający określa że:

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

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„Zapłata za usługę nastąpi przelewem, w terminie 14 dni od dnia wystawienia przez Wykonawcę prawidłowej faktury oraz dostarczonej Zamawiającemu”.

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. 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 nie wyraża zgody na powyższą zmianę. Zapisy Istotnych postanowień umowy w pkt 3 pozostają bez zmian.

BURMISTRZ
Dariusz Gwiazda

