

INFORMACJA

dla Wykonawców nr 1

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych rejestrowanych, zwykłych ekonomicznych i zwykłych priorytetowych oraz zwrotu przesyłek nieodebranych na rzecz MOPR”

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm. – dalej ustawy) udziela odpowiedzi na pytania oraz modyfikuje treść SIWZ:

Pytanie nr 1:

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu/SIWZ rozdział III pkt. 5 oraz w załączniku nr 5 – wzorze umowy § 4 ust. 7 – 8 wymaga, aby przez cały okres realizacji robót wykonawca zatrudniał na umowę o pracę wszystkich pracowników bezpośrednio związanych z wykonywaniem usług stanowiących przedmiot zamówienia, czyli jak wskazuje w rozdz. III pkt. 2 świadczenie usług w zakresie odbioru, przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych, jak również w zakresie ich zwrotu wraz z transportem przesyłek od Zamawiającego do placówek nadawczych Wykonawcy.

Wymóg zatrudnienia 100% osób na podstawie umowy o pracę jest wręcz niemożliwy do spełnienia przez podmiot zatrudniający ponad 70 tysięcy osób świadczących usługi pocztowe na terenie całego kraju jakim jest Wykonawca. Zatrudnienie pracowników na podstawie umów cywilno-prawnych pomaga zaspokoić incydentalne lub okresowe zwiększone potrzeby na każdym z etapów realizacji zamówienia tj: przyjmowanie, sortowanie, rozdzielanie i ekspediowanie przesyłek. Niemniej jednak Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony wyróżnia się na tle konkurencji wysokim współczynnikiem osób zatrudnionych na umowę o pracę w stosunku do pracowników zatrudnionych na podstawie umów cywilno-prawnych.

Wykonawca uważa iż procentowe określenie pracowników zatrudnionych na umowę o pracę na poziomie 50% jest realne i wystarczające do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia.

Ponadto mając na uwadze orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, podkreślające walor kryteriów oceny ofert o charakterze społecznym, na które położył nacisk sam ustawodawca w jednej z ostatnich nowelizacji ustawy Prawo zamówień publicznych (ustawa z dnia 29 sierpnia 2014 roku o zmianie ustawy Prawo zamówień publicznych, Dz. U. z dnia 18 września 2014 roku, dalej jako „ustawa nowelizująca”), Wykonawca podkreśla, że przez kryterium „społeczne” należy rozumieć liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w przeliczeniu na pełny wymiar czasu pracy (cały etat), którym zostanie powierzona realizacja przedmiotu zamówienia (dalej jako „kryterium społeczne”).

Wykonawca wnioskuje zatem do Zamawiającego o modyfikację kryterium społecznego poprzez wskazanie wymogu osób zatrudnionych na umowę o pracę na pełen etat na poziomie minimum 50% lub zawężenie obszaru do wskazanej placówki pocztowej znajdującej się na terenie miasta Kielce

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zatrudnienia osób na umowę o pracę jedynie do placówki pocztowej działającej bezpośrednio na rzecz Zamawiającego i osób dostarczających przesyłki.

Pytanie nr 2:

Zamawiający w Formularzu asortymentowo-cenowym w pozycji 4 Zwroty krajowe – nie wskazuje jakiego rodzaju przesyłek dotyczą zwroty.

Wykonawca celem prawidłowej wyceny prosi o **dotarcie** poszczególnych rodzajów przesyłek

• 4a Zwroty przesyłek w Formacie S

czy powyższa pozycja dotyczy

- **Zwrotu przesyłek rejestrowanych w Formacie S z potwierdzeniem odbioru** czy też

Znak sprawy: MOPR/21/2020

- Zwrotu przesyłek rejestrowanych w Formacie S bez potwierdzeniem odbioru

Określając jednocześnie ilości poszczególnych rodzajów zwrotów z potwierdzeniem odbioru oraz bez potwierdzenia odbioru.

Tak sama sytuacja dotyczy:

- **4b Zwrot przesyłek w formacie M**

czy powyższa pozycja dotyczy

- Zwrotu przesyłek rejestrowanych w Formacie M z potwierdzeniem odbioru czy też

- Zwrotu przesyłek rejestrowanych w Formacie M bez potwierdzeniem odbioru

Określając jednocześnie ilości poszczególnych rodzajów zwrotów z potwierdzeniem odbioru oraz bez potwierdzenia odbioru.

Wykonawca celem prawidłowej wyceny prosi o doprecyzowanie powyższych pozycji

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji załącznika nr 1a do SIWZ „Formularz asortymentowo-cenowy” oraz zamieszcza zmieniony załącznik na stronie w dniu 16.12.2020 r.

Pytanie nr 3:

Zamawiający w Załączniku nr 2 **Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia** w **pkt 3** oraz w **Załączniku nr 5 projekcie umowy** w **§ 1 pkt 2** określa iż przesyłki priorytetowe przekazane przez Zamawiającego do godziny 14.30 będą nadane w dniu przekazania do godziny 15.00.

Czy ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę oraz modyfikuje treść Załącznika nr 2 do SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” w pkt. 3, który otrzymuje brzmienie:

*„3. Przesyłki pocztowe przygotowane do dystrybucji będą odbierane przez Wykonawcę z punktów odbioru wskazanych przez Zamawiającego. Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek w dni robocze od poniedziałku do piątku do godz. 14:30 ,z siedziby Zamawiającego : Kielce , ul. Studzienna 2 , Kielce , ul. Targowa 18 (2 punkty) , Kielce, ul. Bodzentyńska 32/40 , Kielce , ul. Zamenhofska 4 oraz do zwrotu zwrotnych potwierdzeń odbioru i przesyłek nieodebranych pod wyżej wskazane adresy. **Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń.**”*

a także w Załączniku nr 5 do SIWZ „Projekt Umowy” w § 1 pkt 2, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:

*„2. Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek w dni robocze od poniedziałku do piątku do godz. 14:30 z siedziby Zamawiającego, o której mowa w § 11 ust. 2 oraz : Kielce , Targowa 18 (2 punkty), Kielce, ul. Bodzentyńska 32/40 , Kielce , ul. Zamenhofska 4 oraz do zwrotu zwrotnych potwierdzeń odbioru przesyłek pod wyżej wskazane adresy. **Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń.**”*

Pytanie nr 4:

Zamawiający w Załączniku nr 2 **Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia** **pkt 3a** oraz w **Załączniku nr 5 projekcie umowy** w **§ 1 pkt 3** określa tradycyjny sposób przyjęcia przesyłek do obrotu pocztowego przez Wykonawcę.

Czy z uwagi na istniejące uregulowania prawne, Zamawiający może dokonać poszerzenia tej formy przyjęcia przesyłek do obrotu pocztowego o możliwość potwierdzenia w postaci elektronicznej książki nadawczej?. W tym przypadku potwierdzenie nadania przesyłek odbywa się w formie elektronicznej.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza poszerzenie formy przyjęcia przesyłek do obrotu pocztowego o możliwość potwierdzenia w postaci elektronicznej książki nadawczej.

Pytanie nr 5:

W Załączniku nr 2 **Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia pkt. 10**, Zamawiający zawarł zapis odnośnie czasu doręczenia przesyłek pocztowych.

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania wskazanych terminów w 100%, Wykonawca wnioskuję, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o 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, a na które powołuje się także Zamawiający w SOPZ pkt 1.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 2 do SIWZ „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” w pkt. 10, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:

„10. Czas doręczenia przesyłek pocztowych nie powinien przekraczać podanych niżej maksymalnych wskaźników terminowości doręczeń. Termin doręczenia określony jako „D + n”, gdzie „D” oznacza dzień nadania, a „n” oznacza liczbę dni roboczych, które upłynęły od dnia nadania do dnia doręczenia przesyłki:

a) dla przesyłek pocztowych priorytetowych będących przesyłkami najszybszej kategorii: D + 3 (standard doręczenia 85% przesyłek);

b) dla przesyłek pocztowych niebędących przesyłkami najszybszej kategorii: D + 5 (standard doręczenia 97% przesyłek).

W sytuacji, kiedy Wykonawca w regulaminie świadczenia usług pocztowych określił korzystniejsze wskaźniki terminowości doręczeń (terminy doręczeń), to stosuje się postanowienia tego regulaminu.

Przewidywane terminy realizacji usługi nie stanowią gwarantowanych terminów doręczenia.”

Pytanie nr 6:

Zamawiający w **Załączniku nr 5 projekcie umowy § 7** ust. 2 wskazuje :

„Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od daty otrzymania Faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.”

Wykonawca informuje, że faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pomocą 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 terminem sporządzenia faktury. Termin płatności faktury VAT od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminu wpływu środków oraz opóźnień w płatnościach.

Znak sprawy: MOPR/21/2020

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu na:

„Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie **14 dni od daty wystawienia** Faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę”

lub

„Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie **21 dni od daty wystawienia** Faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę oraz modyfikuje treść w załączniku nr 5 do SIWZ „Projekt Umowy” w § 7 ust. 2, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:

„2. Strony ustalają, że płatność za realizację przedmiotu umowy nastąpi na podstawie faktury wystawionej na:

Nabywca: Gmina Kielce

ul. Rynek 1 25-303 Kielce

NIP 657-261-73-25

Odbiorca: Miejski Ośrodek Pomocy Rodzinie

25-544 Kielce

ul. Studzienna 2

NIP-959-08-30-858

Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od daty otrzymania Faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.”

Pytanie nr 7:

Zamawiający w **Załączniku nr 5 projekcie umowy § 8 ust. 2 – 5** określił formę i wysokość kar umownych w przypadku nienależytego wykonywania przez Wykonawcę przedmiotu umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jak również za każdy przypadek naruszenia obowiązku realizacji przedmiotu umowy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i żądanie 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. Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w Projekcie Umowy opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). 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.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:

- wskazanie sytuacji jakie Zamawiający uzna za nienależyte wykonanie umowy, tym istotniejsze i dotkliwsze, iż skutkuje natychmiastowym wypowiedzeniem umowy przez Zamawiającego, jak również nałożeniem kary w wysokości 10% wartości brutto umowy
- uwzględnienie we wzorze umowy postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy) przed wypowiedzeniem umowy i nałożeniem kary umownej,
- zmianę wysokości kary umownej **§ 8 ust. 3** do 5% wynagrodzenia określonego w **§ 5 ust. 1**, co spowoduje zniesienie znamion kary wygórowanej,
- zmianę poprzez odwołanie do zasad odpowiedzialności odszkodowawczej wynikających z przepisów ogólnych, co pozwoli na pozbawienie ich charakteru rażąco wygórowanych, przy jednoczesnym zabezpieczeniu interesu Zamawiającego.

Znak sprawy: MOPR/21/2020

W związku z powyższym wnosimy o odstąpienie/zmianę zapisów umowy § 8 ust. 2 – 5 dotyczących kar i pozostawienie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego wynikającą z ustawy Prawo pocztowe oraz regulaminu świadczenia usług pocztowych (uniknięcie sytuacji podwójnego karania).

Odpowiedź:

W odpowiedzi Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 5 do SIWZ „Projekt Umowy” § 8 ust. 2-5, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:

„2. W przypadku nienależytego wykonywania przez Wykonawcę przedmiotu umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo wypowiedzenia umowy po wcześniejszym przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy)”

„3. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości brutto umowy, określonej w § 5 ust. 1 , w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy. Powyższa czynność musi być poprzedzona postępowaniem wyjaśniającym (z udziałem Wykonawcy).”

„4. za każdy przypadek naruszenia obowiązku realizacji przedmiotu umowy przy pomocy osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę o którym mowa w § 4 ust. 7 – w wysokości 500 zł.”

„5. Wykonawca zapłaci karę umowną na konto Zamawiającego w terminie 30 dni od daty doręczenia pisemnego wezwania z określoną w wyniku postępowania wyjaśniającego wysokością kary.”

Pytanie nr 8:

Zamawiający w postępowaniu przetargowym przedstawił własny projekt umowy. W związku z powyższym czy Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących prawidłową realizację usługi będącej przedmiotem zamówienia?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących realizację usługi będącej przedmiotem zamówienia, pod warunkiem , że nie są one sprzeczne z zapisami zawartymi we wzorze umowy.