

Związek Międzygminny EKO SIÓDEMKA
ul. Kołłątaja 7
63 – 700 Krotoszyn

GOA.271.3.2022
Ogłoszenie nr 2022/BZP 00469254/01

Wykonawcy

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji – w związku z art. 359 pkt 2 ustawy PZP pn. :

„ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH DLA ZWIĄZKU MIĘDZYGMINNEGO EKO SIÓDEMKA W KROTOSZYNIE w 2023 r.”

Działając w oparciu o art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2022 poz. 1710, ze zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania z dnia 18.11.2022 r. oraz na podstawie art. 286 w/w ustawy wprowadza zmiany do treści SWZ .

Pytanie nr 1

SWZ, III. Przedmiot zamówienia ust. 2 punkt 2.1.

Wykonawca **prosi o potwierdzenie**, że Zamawiający stawia wymóg dotyczący zatrudnienia 5 osób wykonujących czynności przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych zatrudnionych w placówce pocztowej operatora bezpośrednio obsługującej Zamawiającego na terenie miasta Krotoszyn.

Odpowiedź na pyt. 1

Zgodnie z zapisami SWZ Wykonawca winien zatrudnić w trakcie realizacji zamówienia nie mniej niż 5 osób na podstawie umowy o pracę do wykonania czynności związanych z realizacją zamówienia takich jak : przyjmowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek pocztowych. Tymi osobami mogą być osoby zatrudnione w placówce pocztowej operatora bezpośrednio obsługującej Zamawiającego na terenie miasta Krotoszyn.

Pytanie nr 2

SWZ, III. Przedmiot zamówienia ust. 2 punkt 2.2, oraz Załącznik nr B do SWZ § 4, ust. 13, § 8 ust. 2, punkt 5).

Wykonawca zwraca uwagę, że zapis dotyczący przekazywania dokumentów potwierdzających zatrudnienia na każde wezwanie Zamawiającego bez podania terminu stawia Wykonawcę w sytuacji utrudniającej prawidłowe wykonanie zadania.

Każdorazowe przygotowanie dokumentacji potwierdzającej zatrudnienia pracowników na podstawie umowy o pracę wymaga zaangażowania personelu Wykonawcy i jest możliwe w określonym przedziale czasowym.

Wykonawca nie uchyla się od przewidzianego w zapisach Ustawy Prawo zamówień publicznych dokumentowania zatrudnienia na podstawie umowy o pracę tylko wnosi o podanie terminu umożliwiającego rzetelne wykonanie zadania.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o doprecyzowanie omawianego zapisu poprzez dokonanie zmiany na następujące:

W trakcie realizacji zamówienia nie częściej niż jeden raz na kwartał Zamawiający ma prawo wykonać czynności kontrolne odnośnie spełniania przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę dla 5 osób wykonującej czynności, o których mowa w ust. 2 punkt 2.1.

Zamawiający uprawniony jest w szczególności do żądania, w wyznaczonym przez siebie terminie, nie krótszym niż 14 dni do przedstawienia dowodów potwierdzających zatrudnienie tj. imiennego wykazu pracowników oraz odpowiednio zanonimizowanych umów o pracę.

Mając na uwadze powyższe oraz wygórowany poziom kary opisany w Załącznik nr B do SWZ § 8 ust. 2, punkt 5), Wykonawca zwraca się z prośbą o złagodzenie stanowiska Zamawiającego i zmianę zapisu na:

„5) za każdorazowe nie przedłożenie w trakcie realizacji umowy oświadczenia zawierającego imienne wskazanie pracowników realizujących czynności, o których mowa w § 4 ust. 12 umowy wraz kopiami umów zawartych z tymi pracownikami w wysokości 100,00 zł,”

Odpowiedź na pyt. 2

Zamawiający w pkt III. 2 ppkt. 2.2 SWZ dot. udokumentowania zatrudnienia nie mniej niż 5 pracowników na podstawie umowy o pracę realizujących czynności o których mowa w pkt. 2.1 SWZ doprecyzował zapis podając, iż będzie się to odbywać w trakcie trwania umowy - *nie częściej niż jeden raz na kwartał*, co zostało również określone w § 4 ust. 13 postanowień umowy. Wobec powyższego, zapisy w tym zakresie pozostają bez zmian.

Ponadto, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę kary umownej w w/w zakresie, zapis w § 8 ust. 1 pkt. 5) pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 3

Załącznik nr B do SWZ § 3 ust. 1, § 6 ust. 4.

Wykonawca zwraca uwagę, iż jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych (które objęte są przedmiotem zamówienia) i nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 57 Ustawy Prawo Pocztowe wyznacza ścisły reżim ustalania opłat

za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy, zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych w opisie przedmiotu zamówienia, 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 na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno przewidzieć.

W związku z powyższym Wykonawca prosi o wprowadzenie do treści Projektowanych postanowień umowy zapisów dopuszczających możliwość zmiany cen jednostkowych świadczenia usług, zatwierdzonych przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w trakcie obowiązywania umowy o brzmieniu:

„Ceny jednostkowe brutto podane przez Wykonawcę w formularzu cenowym ulegną zmianie pod warunkiem zatwierdzenia ich przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez przywołaną wyżej ustawę.“

Odpowiedź na pyt. 3

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień umowy w zakresie § 3 ust. 1 oraz § 6 ust. 4. Zmiany Zamawiający przewidział w § 10 wprowadzając możliwość waloryzacji wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Pytanie nr 4

Załącznik nr B do SWZ § 8 ust. 1, punkty 1) i 2).

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu dotyczącego możliwości naliczenia kary umownej z tytułu **nieterminowego doręczenia** korespondencji przychodzącej (doręczanej) do Zamawiającego w wysokości 20,00 zł za każdy przypadek.

Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe (art. 46 ust. 2 pkt 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 razy w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczanie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym przypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o wykreślenie całości zapisu Załącznik nr B do SWZ § 8 ust. 1, punkty 2).

Odpowiedź na pyt. 4

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 8 ust. 1 pkt 1) i 2) postanowień umowy. Informuję, że przez doręczenia przesyłek do siedziby Zamawiającego należy rozumieć zwrot potwierdzeń odbioru oraz ewentualnych zwrotów.

Pytanie nr 5

Załącznik nr B do SWZ § 8 ust. 1, punkty 4).

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współzycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych.

Ponadto, biorąc pod uwagę, że odstąpienie od umowy mogłoby teoretycznie nastąpić nawet pod koniec okresu jej obowiązywania, kara mogłaby zostać uznana za zbyt wygórowaną w stosunku do wartości pozostałej do zrealizowania części umowy i pozostałego czasu jej obowiązywania.

W związku z powyższym Zamawiający wnioskuje o wykreślenie kary umownej bądź złagodzenie zapisów jej dotyczących poprzez zmniejszenie jej wysokości i ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści zapisu w umowie na następującą:

„4). w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% niewykorzystanej wartości umowy”.

Odpowiedź na pyt. 5

Zamawiający dokonuje zmiany zapisu § 8 ust. 1 pkt. 4) poprzez zastąpienie go zapisem o następującym brzmieniu:

„4). w przypadku wypowiedzenia Umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 10 % niewykorzystanej wartości umowy”.

Poprawiony załącznik B do SWZ uwzględniający powyższe zmiany w załączeniu.

Pytanie nr 6

Załącznik nr B do SWZ § 8 ust. 3.

W przywołanych w treści pytania zapisach Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczanych kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia 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. 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.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

Odpowiedź na pyt. 6

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę postanowień umowy w zakresie § 8 ust. 3.

Pytanie nr 7

Załącznik nr B do SWZ § 6 ust. 6 oraz Oferta Wykonawcy ust. 12.

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. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni **od daty wystawienia faktury** został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania

systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach. Czy w związku z powyższym, Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności, tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni **od daty wystawienia faktury VAT**, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia? Jeżeli odpowiedź Zamawiającego będzie negatywna Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający zaakceptuje otrzymanie faktury drogą elektroniczną? Okres płatności liczony będzie od terminu dostarczenia elektronicznej wersji wystawionej faktury na adres e-mail wskazany w umowie

Odpowiedź na pyt. 7

Zamawiający dokonuje zmiany § 6 ust. 6 postanowień umowy poprzez dodanie zapisu o następującym brzmieniu:

„Dopuszcza się otrzymywanie faktur drogą elektroniczną. W takim przypadku okres płatności liczony będzie od terminu dostarczenia elektronicznej wersji wystawionej faktury na adres e-mail : eko7@krotoszyn.pl”.
Poprawiony załącznik B do SWZ uwzględniający powyższe zmiany w załączeniu.

PYTANIE 8

Czy Zamawiający po rozstrzygnięciu przedmiotowego postępowania wprowadzi do postanowień umowy uzgodnione z Wykonawcą kwestie technologiczne między innymi takie jak: wskazanie placówki pocztowej obsługującej Zamawiającego, prawidłowe oznaczenie nadawanych przesyłek przez Zamawiającego i regulaminów?

Odpowiedź na pyt. 8

Zamawiający wprowadzi do umowy kwestie technologiczne w tym: wskazanie placówki pocztowej obsługującej Zamawiającego oraz prawidłowe oznaczanie nadawanych przesyłek przez Zamawiającego i regulaminów – co zostało przewidziane w § 1 ust. 5 projektowanych postanowień umowy.

PYTANIE 9

Załącznik nr B do SWZ § 6 ust. 7.

Wykonawca zwraca uwagę, że na fakturze VAT znajdują się szczegółowe informacje dotyczące przyjętych i zwróconych przesyłek wraz z podaniem ich ilości, cen jednostkowych oraz wartości ogółem. Sporządzanie dodatkowej specyfikacji nie ma w opinii Wykonawcy uzasadnienia gdyż przekazane dane będą powielają się z wystawioną fakturą. W związku z tym Wykonawca prosi o rezygnację z dodatkowego zestawienia.

Odpowiedź na pyt. 9

Zamawiający dokonuje zmiany § 6 ust. 7 postanowień umowy poprzez dodanie zapisu o następującym brzmieniu:

„W przypadku podania na fakturze szczegółowych informacji dotyczących przyjętych i zwróconych przesyłek z podaniem ich ilości załączenie odrębnej specyfikacji wykonanych usług nie będzie wymagane ”
Poprawiony załącznik B do SWZ uwzględniający powyższe zmiany w załączeniu.

Proszę o uwzględnienie powyższych informacji i zmian w przygotowywanej ofercie.

Przewodniczący Zarządu
Związku Międzygminnego
„EKO SIÓDEMKA”
/- / Ewa Obal

Z-ca Przewodniczącego Zarządu
Związku Międzygminnego
„EKO SIÓDEMKA”
/ - / Franciszek Marszałek

Załączniki:

1. Poprawiony Załącznik B Projektowane postanowienia umowy