



Gmina Szydłowiec

pl. Rynek Wielki 1, 26-500 Szydłowiec
tel.: 48 617-86-30, fax: 48 617-05-10
www.bip.szydlowiec.pl, e-mail: urzad@szydlowiec.pl

Szydłowiec, dnia 16.12.2024 r.

Znak: Or-I.271.3.2024.DK

Odpowiedzi na pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia dotyczącej postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miejskiego w Szydłowcu”.

W związku ze złożonymi pytaniami do specyfikacji warunków zamówienia na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) przedstawiam złożone pytanie i udzielam odpowiedzi:

Pytanie 1

Dotyczy załącznika nr 7 - UMOWA, § 4 ust 14 zawierającego przesłanki w których Zamawiający dopuszcza zmianę wysokości wynagrodzenia.

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 12-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SWZ, 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 operatorem publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Wykonawca wnioskuję aby Zamawiający uwzględnił zmianę cen jednostkowych w Załączniku Nr 7 do SWZ - UMOWA, § 4 ust 14 poprzez dodanie kolejnego pkt 5 o treści:

5) *Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym załącznik nr 2 do SWZ, 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, bez konieczności składania wniosku wraz ze szczegółową kalkulacją a jedynie po złożeniu oświadczenia, że podwyżka cen świadczonych usług obejmuje nie tylko jednostki sektora finansów publicznych.*

Odpowiedź:

Zamawiający nie uwzględni zmiany zapisów § 4 ust. 14 umowy stanowiącej załącznik 7 do SWZ.

Pytanie 2

Dotyczy Załącznika nr 2 do SWZ - formularz cenowego - przesyłki listowe zagraniczne za zwrotnym potwierdzeniem odbioru”

Czy Zamawiający wskazując zasady realizacji usług na zasadach określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa, w szczególności w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo Pocztove (tj. Dz.U. z 2020r., 1041) dla realizacji usług zagranicznych miał na myśli również międzynarodowe przepisy pocztowe, tj. Światowej Konwencji Pocztovej Doha 2012 wraz z aktami wykonawczymi: Regulaminem Poczty Listowej – Berno 2013 i Regulaminem dotyczącym paczek pocztowych – Berno 2013 oraz Regulaminów usług pocztowych w obrocie zagranicznym?

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług rejestrowanych również w obrocie zagranicznym wraz z usługą komplementarną zwrotne potwierdzenie odbioru, Wykonawca pragnie podkreślić , że na mocy międzynarodowych przepisów nie wszystkie kraje świadczą taką usługę. Nie przyjmuje się potwierdzenia odbioru do przesyłki rejestrowanej wysyłanej do Brazylii, Danii i Wielkiej Brytanii oraz Irlandii Pł n. oraz nie przyjmuje się potwierdzenia odbioru do paczki pocztowej wysyłanej do Kanady i Szwecji.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisami SWZ pkt 6.8 realizacja usług w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek oraz ich ewentualny zwrot i reklamacje będą wykonywane zgodnie z przepisami prawa w szczególności:

- 1) ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe (Dz.U. z 2023 r. poz. 1640 ze zm.),
- 2) ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz. U. z 2024 r., poz. 1061 ze zm.),
- 3) umowami międzynarodowymi ratyfikowanymi przez Rzeczpospolitą Polską, umowami międzynarodowymi zawartymi w sposób dopuszczalny przez prawo międzynarodowe dotyczącymi świadczenia usług pocztowych oraz wiążącymi regulaminami wykonawczymi Światowego Związku Pocztowego,
- 4) innych aktach prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem umowy, wydanych na podstawie ustaw i rozporządzeń oraz postanowień ogłoszenia o zamówieniu.

Przez wskazanie w SWZ „innych aktów prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem umowy” Zamawiający miał na myśli inne nie wymienione w SWZ przepisy prawa, których stosowanie jest niezbędne do prawidłowej realizacji usług, będących przedmiotem postępowania.

Pytanie 3

Dotyczy Załącznika nr 7 UMOWA, § 4 ust. 8

„ Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”.

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym:

„Za dzień zapłaty Strony uznają dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 4 ust. 8 umowy stanowiącej załącznik nr 7 do SWZ.

Pytanie 4

Postępowanie uwzględnia regulaminy Wykonawcy. Wobec powyższego Wykonawca prosi o potwierdzenie, że Zamawiający dopuszcza po wyborze oferty Wykonawcy dodanie do umowy zapisów w formie załączników dotyczących regulaminów, prawidłowego adresowania, wykazu jednostek, usługi odbioru przesyłek etc. mających zastosowanie w przedmiotowym postępowaniu?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza po wyborze oferty Wykonawcy dodanie do umowy zapisów w formie załączników dotyczących regulaminów, prawidłowego adresowania, wykazu jednostek, usługi odbioru przesyłek etc. mających zastosowanie w przedmiotowym postępowaniu.

Pytanie 5

Dotyczy Załącznika nr 7 UMOWA, § 7 w którym Zamawiający określił wymagania zatrudnienia, a także dokumenty spełniające wymóg zatrudnienia.

Zamawiający wymaga przedstawienia wykazu pracowników. Czy Zamawiający ma na myśli pracowników bezpośrednio obsługujących Zamawiającego w siedzibie Zamawiającego w zakresie czynności wskazanych przez Zamawiającego? W przypadku każdej innej odpowiedzi Wykonawca wskazuje na nierealność żądania Zamawiającego. Wykonawca zatrudnia na podstawie umowy o pracę ok. 30000-35000 osób wykonujących czynności, które zdaniem Zamawiającego powinny być wykonywane na podstawie umowy o pracę. W szczególności należy zaznaczyć, że to Zamawiający decyduje, którzy pracownicy Wykonawcy będą wykonywać te czynności – wskazując adres na przesyłce doręczanej następnie do adresata. Pomijając fakt zatrudniania, zgodnie z

prawem, przez Wykonawcę wszystkich wykonujących czynności, jeżeli ich wykonanie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w Kodeksie pracy, Wykonawca podkreśla, że przygotowanie takiego Wykazu w przypadku negatywnej odpowiedzi – jest fizycznie niemożliwe, w obu przypadkach wskazanych w treści Opisu przedmiotu zamówienia oraz w umowie ze względu na nieznaną zakres podmiotowy oraz jego hipotetyczną obszerność.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o ograniczenie wniosku o przedstawianie żądanych dowodów zatrudnienia w ramach stosunku pracy, w formie żądanej przez Zamawiającego do maksymalnie 10 osób lub **zawężenia pracowników do zatrudnionych w Gminie Szydłowiec**.

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni wniosek Wykonawcy i zmienia zapis pkt 3.3. SWZ oraz § 7 ust. 3 załącznika nr 7 do SWZ poprzez dodanie na końcu zdania, po przecinku, wyrazów „zatrudnionych w Gminie Szydłowiec”. W załączeniu zmieniona SWZ i projekt umowy.

Pytanie 6

W załączniku nr 7 do SWZ – Umowa, w § 8 ust. 7 Zamawiający określa wysokość kary umownej:

7. Łączna wysokość naliczonych kar umownych nie może przekroczyć 5% wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1.

Czy Zamawiający dopuszcza zmniejszenie tej kary według proponowanego zapisu:

7. Łączna wysokość naliczonych kar umownych nie może przekroczyć 3% wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowane zmiany zapisów umowy i zmienia treść § 8 ust. 7 załącznika nr 7 do SWZ. W załączeniu zmieniony projekt umowy.

Pytanie 7

Zamawiający w § 8 ust 1 pkt. 1 ppkt a) załącznika nr 7 do SWZ - UMOWA wskazał zobowiązanie wykonawcy do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 3 % wynagrodzenia brutto, określonego w § 4 ust. 1.

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych we wzorze umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą stosunku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanawianie w umowie wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o **zmniejszenie** w/w kary i nadanie w § 8 ust 1 pkt. 1 ppkt a) załącznika nr 7 UMOWA następującej treści:

1) Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

a) za odstąpienie od umowy z przyczyn, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości 2% wynagrodzenia brutto, określonego w § 4 ust. 1,

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 8 ust 1 pkt. 1 ppkt a) załącznika nr 7 do SWZ.

Pytanie 8

Dotyczy załącznika nr 7 do SWZ – Umowa, § 8 ust. 1 pkt 1) ppkt b)

Zamawiający określa wysokość kary:

b) za nie wywiązanie się z obowiązków, o których mowa w § 7, Wykonawca jest zobowiązany do zapłacenia kary umownej w wysokości 300 zł. w każdym stwierdzonym przypadku.

Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kary umownej poprzez jej zmniejszenie i nadanie brzmienia § 8 ust. 1) pkt 1 ppkt b) o następującym brzmieniu:

b) za nie wywiązanie się z obowiązków, o których mowa w § 7, Wykonawca jest zobowiązany do zapłacenia kary umownej w wysokości 100 zł. w każdym stwierdzonym przypadku.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany zapisów umowy w tym zakresie.



Signed by /
Podpisano przez:

Artur Ludew
Gmina Szydłowiec

Date / Data: 2024-
12-16 12:38

.....
(podpis Kierownika Zamawiającego)