Pismo: KC-zp.272-39/19 Kraków, 2019-02-14

**WYKONAWCY**

# ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIA

**I POWIADOMIENIA O ZMIANACH**

Uprzejmie informujemy, że w dniu **2019-02-11** wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisów Ogłoszenia o zamówieniu, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986) w trybie opisanym w art. 138o ust. 3, którego przedmiotem jest **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla AGH - KC-zp.272-39/19.**

**Treść zapytań i odpowiedzi brzmi następująco:**

**Pyt. 1** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 8 pkt. 3 zastrzegł karę w wysokości 200,00 zł za każdorazowe niezgłoszenie się wykonawcy po odbiór przesyłek. Czy Zamawiający uwzględni propozycję Wykonawcy i zmodyfikuje zapis, zgodnie z poniższą propozycją:

„Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór ”? Obecna forma zapisu może uniemożliwić złożenie oferty potencjalnym wykonawcom.

***ODP.: Zamawiający dokona stosownych zmian w tym zakresie we Wzorze umowy.***

**Pyt. 2** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 8 pkt. 1 zastrzegł karę w wysokości 10% wartości maksymalnego wynagrodzenia brutto wymienionego w par. 4 ust. 1. Określenie procentowe naliczanej kwoty może obciążyć wykonawcę kosztami niewspółmiernymi do zaistniałych nieprawidłowości. Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy kary postanowień i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku oraz powszechnie obowiązujących przepisów prawa?

***ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.***

**Pyt. 3** - Zamawiający wskazał, że płatność faktury następować będzie w terminie 21 dni od daty otrzymania poprawnie wystawionej przez Wykonawcę faktury VAT (…)

Czy biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: „(…) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”?

Zamawiający określa również, iż 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 przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”.

***ODP.: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.***

**Pyt. 4** - Zamawiający w załączniku nr 4 do ogłoszenia kalkulacja cenowa pkt 28-29, 39-40, 70-71, 81-82 wskazał przesyłki paczkowe o masie do 20 000 g w obrocie krajowym. Zgodnie z charakterystyką przesyłek powszechnych, określona jest maksymalna masa przesyłek paczkowych w obrocie krajowym – 10 000 g. Zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami za usługę paczkową w obrocie krajowym uznaje się przesyłkę o masie do 10 000 g, a wszystkie cięższe przesyłki operatorzy traktują jako nadania kurierskie. W związku z powyższym wycena przesyłek wskazanych w formularzu ofertowym wymagać będzie wskazania usługi kurierskiej realizowanej w wyższym standardzie niż opisany przez Zamawiającego, co przełoży się na wyższe koszty realizacji usługi.

Czy Zamawiający może zmodyfikować charakterystykę usług paczkowych w obrocie krajowym i wskazać ich maksymalną masę: 10 000 g?

***ODP.: Zamawiający, w kalkulacji cenowej, zmienia maksymalną masę przesyłek paczkowych w obrocie krajowym wskazaną w kolumnie 4 pkt 28-30, 39-41, 70-72, 81-83 z 20 000 g na 10 000 g.***

**Pyt. 5** - Zamawiający w treści ogłoszenia pkt III 3 oraz w załączniku nr 4 do ogłoszenia kalkulacja cenowa poz. 84-100, wskazuje przesyłki ekonomiczne i priorytetowe krajowe – pobrania.

Charakterystyka usług powszechnych nie przewiduje możliwości świadczenia usługi przesyłki z opcją pobrania. Wykonawca informuje, że tego typu przesyłki świadczy za pomocą serwisu kurierskiego. W związku z powyższym wycena przesyłek wskazanych w formularzu ofertowym wymagać będzie wskazania usługi kurierskiej realizowanej w wyższym standardzie niż opisany przez Zamawiającego, co przełoży się na wyższe koszty realizacji usługi.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z formularza kalkulacji cenowej poz. 85-100 ?

***ODP.: Tak. Zamawiający wykreśla z Kalkulacji cenowej pozycje 85-100. Ponadto Zamawiający wykreśla z pkt III Ogłoszenia o zamówieniu ppkt 3.***

**Pyt. 6** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 5 pkt 2 określa weryfikację otrzymanej faktury na podstawie dostarczonego dowodu usług za dany miesiąc. Czy Zamawiający uzna za spełnienie niniejszego punktu wystawienie specyfikacji do faktury rozliczeniowej wskazującej rodzaj nadanych przesyłek, dane jednostki organizacyjnej Zamawiającego dokonującej nadania, cenę przesyłek, ilość przyjętych przesyłek oraz całkowitą kwotę wystawionej faktury?

Czy Zamawiający uzna za spełnienie niniejszego warunku umożliwienie pobrania z systemu informatycznego szczegółowego raportu określającego rodzaj nadanych przesyłek, datę nadania/awizacji/doręczenia, danych jednostki organizacyjnej dokonującej nadania, ilości przyjętych przesyłek? Możliwość generowania niniejszego raportu możliwa będzie w przypadku wykorzystywania przez Zamawiającego internetowej aplikacji nadawczej.

***ODP.: Zamawiający dokona stosownych zmian we Wzorze umowy.***

**Pyt. 7** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 6 pkt 2 określa: Niniejsza umowa wygasa przed upływem okresu czasu jej trwania z dniem wyczerpania środków, o których mowa w § 4 ust. 1.”

Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie zapisu na : Niniejsza umowa wygasa przed upływem okresu czasu jej trwania z dniem wyczerpania środków, o których mowa w § 4 ust. 1. Za monitorowanie stanu środków odpowiada Zamawiający . ”

***ODP.: Zamawiający dokona stosownych zmian w tym zakresie we Wzorze umowy.***

**Pyt. 8** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 2 pkt 6 określa, że przesyłki muszą być nadane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru od Zamawiającego. 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"?

Zapis taki chroni Zamawiającego w przypadku omyłkowego nadania np. przesyłki z niekompletnym adresem. W przypadku braku takiego zapisu, Wykonawca jest zobowiązany do przyjęcia przesyłki z niekompletnym adresem, oraz jej natychmiastowego zwroty z powodu braku możliwości doręczenia, a także obciążenia Zamawiającego kosztem nadania i zwrotu takiej przesyłki.

***ODP.: Zamawiający dokona stosownych zmian w tym zakresie we Wzorze umowy.* Zamawiający, w pkt III Ogłoszenia o zamówieniu, zmienia ppkt 11 w następujący sposób:**

*jest:*

**Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od** **Zamawiającego.**

*powinno być:*

**„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.”**

**Pyt. 9** - W formularzu cenowym stanowiącym Załącznik nr 4 Zamawiający w poz. 185- 189 określił kategorie dot. zwrotów przesyłek. Zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie, konkretnych rodzajów oraz zakresów wagowych poszczególnych przesyłek w celu zaoferowania korzystnych warunków cenowych. W przypadku braku takiego doprecyzowania, zostaną wycenione zwroty dla najcięższych i co za tym idzie najdroższych opcji przesyłek zwracanych.

***ODP.: Zamawiający dokona zmian w pozycjach 188 i 189 Kalkulacji cenowej. W związku z powyższym Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej poprawiony załącznik nr 4.***

**Pyt. 10** - W treści ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający określa obowiązek Wykonawcy do doręczania przesyłek listowych zgodnie z ustawą z dnia 29 sierpnia 1997 r. Ordynacja podatkowa (Dz. U. z 2017 r. poz. 201 z późn. zm.) / ustawą z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2016 r., poz. 23 z późn. zm.) / ustawą z dnia 6 czerwca 1997 r. - Kodeks postępowania karnego (Dz.U. 1997 nr 89 poz. 555) / ustawą z dnia 17 listopada 1964 r. - Kodeks postępowania cywilnego (Dz.U. 1964 nr 43 poz. 296) / Ustawa z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz.U. 2005 nr 14 poz. 114) / na zasadach specjalnych dla trybu postępowania sądowo- administracyjnego.

Czy w związku z powyższym Zamawiający będzie korzystał z odpowiednich do tego typu postępowań druków zwrotnego potwierdzenia odbioru stosowanego przez Wykonawcę zgodnie z dołączonymi wzorami?

***ODP.: Zamawiający będzie korzystał z druków stosowanych przez Wykonawcę, z którym zostanie zawarta umowa. Druki te muszą zawierać wszelkie niezbędne dane istotne dla potwierdzenia odbioru przesyłki.***

**Pyt. 11** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 9 pkt 1 określa przewiduje możliwość dokonywania zmian postanowień umowy w enumeratywnie wyliczonych przypadkach.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w SIWZ) 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.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę postanowień Wzoru Umowy poprzez dodanie do omawianego paragrafu dodatkowego zapisu :

- wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. W powyższym przypadku Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”?

***ODP.: Zamawiający dokona stosownych zmian w tym zakresie we Wzorze umowy.***

**Pyt. 12** - Zamawiający w załączniku nr 3 do ogłoszenia Wzór umowy par. 9 pkt. 1 określa wymóg aneksowania umowy w każdorazowym przypadku wymienionym w niniejszym punkcie. Zmiany wskazane w par 9 pkt 1 ppkt 1), 2), 3), 5) są uzależnione i wydawane przez uprawnione do tego organy administracji państwowej z jednoczesnym upublicznieniem tych zmian. Biorąc pod uwagę powyższe kwestie zdaniem wykonawcy nie zachodzi konieczność aneksowania umowy w przypadku enumeratywnych zmian wskazanych powyżej .

Zmiany wskazane w par 9 pkt 1 ppkt 4) dokonywane są na podstawie modyfikacji cennika usług pocztowych wydanego przez uprawniony organ i nie są zależne od wykonawcy. W związku z powyższym zmiana cen wchodzi w życie z mocy prawa.

Czy Zamawiający w związku z powyższym zaakceptuje zmianę niniejszego zapisu i odstąpienie od aneksowania umowy na rzecz wprowadzenia obowiązku skutecznego i prawidłowego poinformowania Zamawiającego w zakresie zmian cen jednostkowych brutto np. poprzez informację pisemną w zakresie lub umieszczenie aktualnie obowiązujących stawek na powszechnie dostępnej stronie wykonawcy”?

***ODP.: Zamawiający dokonał zmian w powyższym zakresie.***

**Pyt. 13** - W treści ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający w pkt III 14 Opisu Przedmiotu Zamówienia zamawiający wskazuje że adresat ma 14 dni roboczych na odbiór przesyłki awizowanej. Zgodni z regulaminem usług powszechnych par. 26 ust. 4 „W przypadku, gdy adresat lub inna uprawniona osoba nie zgłosi się po odbiór przesyłki rejestrowanej w terminie 14 dni, licząc od dnia następnego po pozostawieniu pierwszego zawiadomienia, następuje zwrot przesyłki do nadawcy.

W związku z powyższym czy wykonawca wyrazi zgodę na modyfikację pkt III 14 Opisu Przedmiotu Zamówienia zmieniając słowa „…wynosi 14 dni roboczych…” na „…wynosi 14 dni…”

Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia złożenie oferty.

***ODP.: Zamawiający zmienia zapisy pkt III.14 Ogłoszenia o zamówieniu w następujący sposób:***

*jest:*

***"W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni roboczych liczonych od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest awizowana dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata. Opłata za zwrot przesyłek, będzie naliczana zgodnie z kalkulacją cenową”.***

*powinno być:*

***"W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie (pierwsze awizo) o próbie dostarczenia przesyłki ze wskazaniem gdzie i kiedy adresat może odebrać list lub przesyłkę. Termin do odbioru przesyłki przez adresata wynosi 14 dni liczonych od dnia następnego po dniu pozostawienia pierwszego awizo, w tym terminie przesyłka jest awizowana dwukrotnie. Po upływie terminu odbioru, przesyłka zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nie odebrania przez adresata. Opłata za zwrot przesyłek, będzie naliczana zgodnie z kalkulacją cenową”.***

**Pyt. 14** -

W treści ogłoszenia o zamówieniu Zamawiający w pkt III ppkt 9. Opisu Przedmiotu Zamówienia zastrzega możliwość zlecenia usługi odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego innemu operatorowi, w przypadku braku ich podjęcia przez wykonawcę w wyznaczonym czasie. Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiejkolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiejkolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody ?

***ODP.: ODP.: Zamawiający zmienia zapisy pkt III.9 Ogłoszenia o zamówieniu w następujący sposób:***

*jest:*

***„Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie.”***

*powinno być:*

***„Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie. Nie dotyczy to sytuacji spowodowanych siłą wyższą.”***

***Zamawiający dokonuje zmian we Wzorze umowy. W związku z tym Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej poprawiony załącznik nr 3 pod nazwą NOWY WZÓR UMOWY.***

***Zamawiający dokonuje zmian w Kalkulacji cenowej. W związku z tym Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej poprawiony załącznik nr 4 pod nazwą NOWA KALKULACJA CENOWA.***

***Treść niniejszego pisma stanowi integralną część Ogłoszenia o zamówieniu.***

Kanclerz AGH

mgr inż. Henryk Zioło