

Lubin, dnia 21 listopada 2017r.

ZPIPR.271.64.6.2017

wg rozdzielnika

Zamawiający udziela odpowiedzi na złożone zapytania w dniu **20 listopada 2017r.** do postępowania na usługę społeczną pn.: „**Świadczenie usług pocztowych wykonywanych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miejskiego w Lubinie**” opublikowanego na stronie internetowej Zamawiającego <http://www.bip.um-lubin.dolnyślask.pl/index,idmp,112,r,r> w dniu **2017-11-14**. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż przedłuża termin składania ofert do dnia **28 listopada 2017r. do godz. 9.00**. Otwarcie ofert nastąpi w tym samym dniu o godzinie **9.15**.

ZAPYTANIE NR 1

Dotyczy Załącznik nr 1 oraz Załącznik nr 2 ust. 2 tiret 5 oraz Załącznik nr 2 ust. 4

Przedmiotem umowy są objęte również zwroty niedoręczonych przesyłek (ok 2000 szt. w roku 2017). Wykonawca informuje, że w Załączniku nr 1 brakuje rubryk umożliwiających przedstawienie ceny za powyższą usługę.

Wykonawca wnosi o uzupełnienie Załącznika nr 1 o treści „zwrot niedoręczonych przesyłek...” ze wskazaniem: ilości odpowiednio do nazwy przesyłki, rodzaju przesyłki, przedziału wagowego, gabarytu przesyłki, kategorii (ekonomiczna/priorytetowa), z po/bez, Europa, poza Europa.

Nie umieszczenie pozycji „zwroty niedoręczonych przesyłek” będzie skutkowało koniecznością opłacania „zwrotów niedoręczonych przesyłek” przez Zamawiającego gotówką, a w przypadku odmowy traktowaniem przesyłek jako niedoręczonych ze skutkiem niewydania ich Zamawiającemu.

Wykonawca wnosi o dostosowanie załącznika nr 1 do powyższych sugestii w celu uniknięcia konieczności dokonywania najwyższych opłat dla zwracanych przesyłek lub dodanie zdublowanego załącznika nr 1 z wyszczególnieniem w kolumnie 4 liczby 1 co pozwoli na złożenie rzetelnej oferty i ponoszenie opłat adekwatnych do zwracanych przesyłek.

ODPOWIEDŹ NR 1

Zamawiający informuje, iż ewentualne zwroty niedoręczonych przesyłek mają być zawarte w cenie podanej na formularzu oferty (ZAŁĄCZNIK NR 1) zgodnie z § 3 pkt 3 Projektu umowy(ZAŁĄCZNIK NR 3).

ZAPYTANIE NR 2

Dotyczy Załącznik nr 1 oraz Załącznik nr 3 par 6 ust 15

Wykonawca wnosi o bezwzględne dodanie w załączniku nr 1 pozycji „odbiór na pilny telefon” w celu przedstawienia ceny za usługę.

ODPOWIEDŹ NR 2

Zamawiający skreśla w Załączniku Nr 3 - § 6 ust. 15.

ZAPYTANIE NR 3

Dotyczy Załącznik nr 2 ust. 7 pkt 7.5

Czy Zamawiający potwierdza, że wzory druków potwierdzenia odbioru, dla korespondencji nadawanej przez Zamawiającego w trybie kpa będą zgodne z Polską Normą PN-T-85005 z grudnia 2000r., tzn. będą spełniały następujące wymagania:

Wymogi techniczne:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²
- 2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych)

optymalne wymiary:

- a) część środkowa, bez listew bocznych – 100 x 140 mm,
- b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne – 100 x 160 mm,

wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm

- 3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,
- 4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną.

Adres nadawcy przesyłki naniesiony w strefie prostokątnej na stronie przedniej druku (awers) w dolnej prawej części w minimalnej odległości:

- 1) 40 mm od górnego brzegu,
- 2) 05 mm od prawego brzegu,
- 3) 15 mm od dolnego brzegu.

Adres adresata przesyłki naniesiony w strefie prostokątnej na stronie przedniej druku (awers) w górnej lewej części. W pasie 15 mm powyżej dolnej krawędzi strony przedniej druku (awers) oraz z prawej strony danych adresowych nadawcy nie można umieszczać żadnych napisów/nadruków.

ODPOWIEDŹ NR 3

Zamawiający potwierdza, że wzory druków potwierdzenia odbioru dla korespondencji nadawanej przez Zamawiającego w trybie kpa będą zgodne z Polską Normą PN-T-85005 z grudnia 2000r.

ZAPYTANIE NR 4

Dotyczy Załącznik nr 2 ust. 2 tiret 6, ust. 7 pkt.7.7 oraz Załącznik 3 par. 6 ust. 14

Zamawiający określając przedmiot postawił za jeden z wymogów codzienny odbiór przesyłek z lokalizacji Zamawiającego. W załączniku nr 1 do zapytania ofertowego taka usługa nie została ujęta do wycenienia przez Wykonawcę. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych, które zgodnie z zapisami ustawy Prawo pocztowe – art. 2 ust. 1 pkt 1) i pkt 2) polegają na przyjmowaniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek.

Wymóg codziennego odbioru przesyłek sugeruje nieodpłatne wykonywanie części zamówienia. Przepisy prawa powszechnie obowiązującego regulują odpłatne udzielanie zamówień publicznych. Zapis zaś sugeruje, że część przedmiotu zamówienia w zakresie usług transportowych, ma być wykonywana nieodpłatnie. Prawo nie stanowi o wykonywaniu usług pod tytułem darmym; Wykonawca wnioskuje o korektę w ten sposób, aby umożliwić wycenę również tej usługi. Zwłaszcza, że usługa jaką jest odbiór korespondencji nie jest usługą pocztową ani żadną z jej części, jak: przyjmowanie, przemieszczanie czy doręczanie.

W związku z powyższym zamieszczone informacje w formularzu ofertowym są niewystarczające do przedstawienia przez Wykonawcę oferty realizacji przedmiotu zamówienia. Wykonawca wnioskuje o dodanie pozycji „odbiór korespondencji” – usługę niebędącą usługą pocztową, czyli niebędącą przedmiotem Zamówienia.

ODPOWIEDŹ NR 4

Zamawiający informuje, iż odbiór korespondencji z siedziby Zamawiającego będzie odbywał się zgodnie z § 6 ust. 14 w Załączniku Nr 3. Natomiast wynagrodzenie określone w § 4 pkt 1 umowy zaspokaja wszelkie roszczenia Wykonawcy z tytułu należytego wykonania usługi na rzecz Zamawiającego.

ZAPYTANIE NR 5

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 2 ust. 4

Wykonawca wnosi o ujednoczenie nazwy „Wykonawca” - Operator Pocztowy.

ODPOWIEDŹ NR 5

W Załączniku Nr 3 Zamawiający modyfikuje następujące paragrafy które otrzymują brzmienie:

- a) **§ 2 pkt 4 jest podane:** Nadawca i Operator Pocztowy oświadczają, że znane są im przepisy, o których mowa w § 2 i zobowiązują się do ich przestrzegania

winno być: Nadawca i Wykonawca oświadczają, że znane są im przepisy, o których mowa w § 2 i zobowiązują się do ich przestrzegania

- b) **§ 3 pkt 10 jest podane:** Numer konta bankowego Operatora Poczтового, na które Nadawca będzie przelewał należne kwoty za wykonanie usługi.....

winno być: Numer konta bankowego Wykonawcy, na które Nadawca będzie przelewał należne kwoty za wykonanie usługi.....

ZAPYTANIE NR 6

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 6 ust. 1

W związku z faktem, iż Zamawiający przykłada należyłą wagę do zatrudniania pracowników na podstawie Umowy o pracę Wykonawca informuje, że posiada do tego celu narzędzie w postaci kryterium społecznego.

Alternatywnie Wykonawca wnosi o wprowadzenie zapisu zobowiązującego Wykonawcę do przedstawienia na każde żądanie Zamawiającego oświadczenia o zatrudnianiu do wykonywania wskazanych czynności pracowników na podstawie umowy o pracę oraz zobowiązania się Wykonawcy do poddania się kontroli Państwowej Inspekcji Pracy w tym zakresie.

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, iż zobowiązanie do przedkładania zanonimizowanych kopii umów o pracę nie stanowi o fakcie zatrudniania danych pracowników.

Czy Zamawiający przewidział ten fakt i jak Zamawiający zamierza ten zapis realizować.

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu z treści Załącznika i przeniesienie do kryteriów ust. 5 pkt 5.1. Ogłoszenia.

ODPOWIEDŹ NR 6

Zamawiający informuje, iż zapis w § 6 ust. 1 w Załączniku Nr 3 pozostaje bez zmian. W związku z powyższym, iż jest to postępowanie dotyczące usług społecznych do ich udzielenia nie stosuje się przepisów ustawy PZP, w tym kryterium społecznego.

ZAPYTANIE NR 7

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 4 ust 2 w powiązaniu z Załącznikiem nr 2 ust. 3

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu par. 4 ust 2 w taki sposób, aby uwzględniał zapisy ust. 3 załącznika nr 2, t.j. charakter szacunkowy danych przedstawionych w załączniku nr 1 przez Zamawiającego.

ODPOWIEDŹ NR 7

Zamawiający informuje, iż § 4 ust. 2 w Załączniku Nr 3 w powiązaniu z Załącznikiem Nr 2 ust. 3 pozostaje bez zmian.

ZAPYTANIE NR 8

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 7 ust. 6

Wykonawca do wskazanego celu udostępnia narzędzie do śledzenia przesyłek (vide. Zał. 2 ust. 8 pkt 8,5). W jaki inny sposób Zamawiający zamierza skutecznie kontrolować terminowość dostarczania

wysłanych przesyłek i jakie konsekwencje w stosunku do Wykonawcy, poza zapisanymi w par. 8 Załącznika nr 3 zamierza wyciągać. Brak tej informacji uniemożliwia złożenie oferty.

ODPOWIEDŹ NR 8

Nadawca będzie kontrolował terminowość dostarczania wysłanych przesyłek poprzez narzędzie „śledzenie przesyłek” oraz wrywkowo będzie sprawdzał terminowość dostarczania przesyłek na podstawie uiszczonej przez adresatów daty odbioru przesyłki na drukach potwierdzających ich odbiór.

ZAPYTANIE NR 9

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 8 ust. 3

Zdaniem Wykonawcy kary umowne, które Zamawiający zawarł w § 8 ust. 3 są rażąco wysokie. „Zgodnie z art. 14 ustawy Prawo zamówień publicznych do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. W przypadku umów regulacja art. 139 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych również przesądza o stosowaniu przepisów Kc do umów, o ile nie istnieją przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający obowiązany jest więc nie tylko do respektowania przepisów ustawy Pzp przy kształtowaniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia zawierających postanowienia w zakresie przyszłej umowy, ale także regulacji Kodeksu cywilnego. W prowadzonym postępowaniu Zamawiający ukształtował umowę w sprzeczności z przepisami Kodeksu cywilnego w zakresie dotyczącym kar umownych. Przewidziane w § 8 kary umowne są rażąco wysokie; nadto też zostały one zapewnione wyłącznie na rzecz Zamawiającego, a nie Wykonawcy, co czyni umowę asymetryczną. Jak wskazuje orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej „Postanowienia wzoru umowy kształtowane na zasadzie swobodnego uznania zamawiającego na podstawie art. 36 ust. 1 pkt 16 Pzp, będą w tym zakresie podlegać m.in. pod względem ich zgodności czy to z przepisami regulującymi stosunek umowny danego typu o charakterze iuris cogentis, jak i ocenie ich zgodności z klauzulami i zasadami ogólnymi Kc, w szczególności wynikającymi z art. 5, art. 58 i art. 3531 Kc.” (za wyrokiem KIO z dnia 04.10.2010 r., sygn. akt: KIO 2036/10). We wskazanym przypadku Zamawiający przyjął konstrukcję kary umownej, która godzi w naturę stosunku prawnego oraz zasady współzycia społecznego. Konstrukcja przyjęta przez Zamawiającego nie odpowiada bowiem zasadniczemu celowi, w jakim ustala się w umowie odszkodowanie w postaci kary umownej. Zgodnie z art. 483 § 1 Kc kara umowna jest co do zasady sumą pieniężną, która służy naprawieniu szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. Ze względu na odszkodowawczy charakter kary umowna powinna być ustalona w sposób sprawiedliwy tj. gwarantując z jednej strony odpowiedni poziom rekompensaty, z drugiej zaś nie powodując pokrzywdzenia dłużnika. Taki postulat potwierdza przepis art. 484 § 2 który przewiduje roszczenie o zmniejszeniu kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub kara umowna jest rażąco wygórowana. Zastosowanie kary umownej, w postaci przewidzianej przez Zamawiającego (to jest wobec jej wygórowanej wysokości) godzi zarówno w naturę stosunku prawnego jaki połączyć ma strony, jak i w zasady współzycia społecznego. Zdaniem Wykonawcy kary umowne zastrzeżone w taki sposób prowadzą do uzyskania nadmiernie wysokiego odszkodowania przez Zamawiającego. Jak wskazał Sąd Najwyższy w wyroku o sygnaturze I CR 229.80 „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c.”. W powyższych okolicznościach faktycznych należy uznać, że zamawiający ustalając sposób naliczania kar umownych pominął naturę stosunku prawnego, jaka łączyć ma strony oraz zignorował zasady współzycia społecznego zakładając równoprawność stron zawieranej umowy, czym naruszył dyspozycję art. 353 § Kc. Ponadto kara umowna może być uznana za rażąco wygórowaną zgodnie z art. 484 § 2 Kc. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zastosowanie poniższych zapisów w odniesieniu do kar umownych:

Kary umowne

1. Zapisy dotyczące kar umownych:

- 1) Wykonawca zobowiązuje się zapłacić kary umowne w wysokości 5% ogólnego wynagrodzenia za cały przedmiot umowy, wskazanego w formularzu ofertowym, w przypadku odstąpienia od Umowy lub jej rozwiązania przez Zamawiającego z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca.
- 2) Zamawiający zastrzega sobie możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego ustalone kary umowne.
- 3) Wykonawca ponosi odpowiedzialność za szkody wyrządzone Zamawiającemu wynikające z niewykonania lub nienależytego wykonania umowy na zasadach określonych w rozdz. VIII ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529 ze zm.)

ODPOWIEDŹ NR 9

Zamawiający zwraca uwagę Wykonawcy, iż kary umowne są takie same względem Wykonawcy jak i Zamawiającego. Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.

ZAPYTANIE NR 10

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 8 ust. 6

Zasada równości stron, jako jedna z podstawowych zasad prawa cywilnego, gwarantuje równość uprawnień i obowiązków spoczywających na każdej ze stron zawartej umowy, względnie iż żadna ze stron umowy nie osiąga na gruncie postanowień umowy pozycji nadrzędnej względem drugiej strony. Treść umowy cywilnoprawnej jest kształtowana z zachowaniem zasady swobody umów wyrażonej w art. 3531 k.c., zgodnie z którą strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współzycia społecznego. Przejawem zasady równości stron umowy jest zatem możliwość kształtowania treści łączącego je stosunku zobowiązaniowego, z granicami określonymi przez naturę stosunku łączącego strony, przepisy prawa lub też zasady współzycia społecznego. Działania Zamawiającego nie mogą w tym wypadku być nacechowane zupełną dowolnością. W świetle powyższych interpretacji Wykonawca wnosi o stosowanie się przez Zamawiającego do zasady równości stron w prowadzonym postępowaniu i dostosowanie zapisów Załącznika nr 3 do tej zasady.

ODPOWIEDŹ NR 10

Paragraf 8 ust. 6 w Załączniku Nr 3 pozostaje bez zmian.

ZAPYTANIE NR 11

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 9 ust. 1 lit. d)

Wykonawca wnosi o bezwzględną zmianę zapisu z „do akceptacji Nadawcy propozycję ceny” na „Nadawcy obowiązujące ceny” z uwagi na to, iż omawiane usługi nie są objęte niniejszym zamówieniem.

ODPOWIEDŹ NR 11

Paragraf 9 ust. 1 lit.d) w Załączniku Nr 3 pozostaje bez zmian.

ZAPYTANIE NR 12

Dotyczy Załącznik nr 3 par. 11 ust. 1 pkt 1) lit. b) c)

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu lit. b), c) jako przyczyny uprawniającej Zamawiającego do odstąpienia od umowy. Zgodnie z art. 83 prawa upadłościowego niedozwolone jest rozwiązywanie umowy nawet w przypadku wniosku o ogłoszenie upadłości, cyt:

„Art. 83. ¹²⁸ [Przypadki nieważności postanowień umowy]

Postanowienia umowy zastrzegające na wypadek złożenia wniosku o ogłoszenie upadłości lub ogłoszenia upadłości zmianę lub rozwiązanie stosunku prawnego, którego stroną jest upadły, są nieważne”.

Wykonawca wnosi dodatkowo o doprecyzowanie „zajęcia majątku” o zapis „w zakresie utrudniającym lub uniemożliwiającym wykonywanie usług na warunkach określonych niniejszą umową”

ODPOWIEDŹ NR 12

Paragraf 11 ust. 1 pkt 1 lit. b) i c) w Załączniku Nr 3 pozostają bez zmian.

ZAPYTANIE NR 13

Dotyczy „wzór oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty za usługę pocztową”

Zamawiający określił, że będzie umieszczał „oznaczenie potwierdzające wniesienia opłaty o treści ustalonej przez Wykonawcę”. Jednocześnie w przytoczonych Załącznikach Zamawiający zamieszcza wzór oznaczenia do określenia rodzaju i rozmiaru czcionki.

Czy Zamawiający ma świadomość, że w ten sposób ingeruje w obszar niebędący przedmiotem zamówienia i reguluje kwestie operatora pocztowego?

Wykonawca wnosi o wskazanie miejsca/sposobu dołączenia do oferty wzoru oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty za usługę pocztową.

ODPOWIEDŹ NR 13

„Wzór oznaczenia potwierdzającego wniesienie opłaty za usługę pocztową” należy dostarczyć Zamawiającemu po zawarciu umowy i po uprzedniej konsultacji z wyznaczonym pracownikiem Zamawiającego.

ZAPYTANIE NR 14

Dotyczy „wzór zestawienia nadanych przesyłek”

Zamawiający będzie otrzymywał zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia wykazy nadanych przesyłek rejestrowanych i zbiorcze zestawienia przesyłek nierejestrowanych potwierdzone przez placówkę nadawczą Wykonawcy, dodatkowo do faktury, na życzenie Zamawiającego może być będzie załączona specyfikacja nadanych przesyłek w ujęciu miesięcznym. Dodatkowe zbiorcze zestawienie, jest powielaniem przedstawionych wykazów. Ponadto przywołane zestawienia nie należy do przedmiotu zamówienia i w żaden sposób nie jest elementem świadczenia usług pocztowych w rozumieniu Ustawy prawo pocztowe. Zestawienie takie nie może być również podstawą do reklamacji, gdyż podstawę taką dają wyłącznie dokumenty nadawcze potwierdzone przez Wykonawcę – placówkę nadawczą, które to dokumenty Zamawiający będzie otrzymywał.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o stosowanie niezbędnych zestawień, których wzory Wykonawca dołączy do oferty we wskazany przez Zamawiającego sposób.

ODPOWIEDŹ NR 14

Zamawiający podtrzymuje § 3 pkt 2 przedmiotowej umowy.

z up. PREZYDENTA MIASTA
mgr Jolanta Lemańska
Naczelnik Wydziału