

Żyrardów, 15.12.2020 r.

Do wszystkich Wykonawców

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego:

„ Świadczenie usług pocztowych dla potrzeb Przedsiębiorstwa Gospodarki Mieszkaniowej Żyrardów Sp. z o.o.”

Wyjaśnienie i zmiana treści ogłoszenia

Zamawiający publikuje pytania do treści Ogłoszenia o zamówieniu wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie 1:

Zamawiający w Załączniku nr 1 szczegółowy opis przedmiotu zamówienia oraz w załączniku nr 3 formularz cenowy do Ogłoszenia o zamówieniu określa charakterystykę przesyłek, które rozumie pod pojęciem gabaryt A oraz gabaryt B, gabaryt C dla zwrotów.

Od 1 kwietnia 2019r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony, jest zobowiązany.

Zasadniczą zmianą w Cenniku usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym jest zmniejszenie liczby pozycji cennikowych, z dotychczasowych 12 do 6. Ma to na celu uproszczenie oraz zapewnienie większej przejrzystości.

Dotychczas, cena usługi listowej w obrocie krajowym uzależniona była od następujących parametrów:

- masa (trzy przedziały wagowe: do 350g; ponad 350g – 1000g; ponad 1000g – 2000g),
- gabaryt (dwie wielkości przesyłki – A i B),
- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

W aktualnym cenniku zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nie rejestrowanej, poleconej i wartościowej uzależniona będzie głównie od dwóch parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).
- format przesyłek:

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 × 229 × 20mm) do 500g,

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 × 324 × 20mm) do 1000g,

L – ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie nowego sposobu określania rozmiaru przesyłek i dokonanie odpowiednich zmian w Załącznik nr 1 „szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” i w załączniku nr 3 „formularz cenowy” do Ogłoszenia o zamówieniu.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariantcie cenowym. Obecnie gabaryt A i B dotyczy przesyłek zagranicznych i paczek pocztowych (m.in. brak wagi przy tych przesyłkach i gabarytu przy paczkach pocztowych). Formatem M jest do wagi 1000 gram. Taki sposób wyceny przesyłek, może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. Powyższe może także spowodować nie złożenie oferty przez Operatora Wyznaczonego?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje zmian w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” oraz w Załączniku nr 3 do ogłoszenia „Formularz cenowy” - w załączeniu do niniejszych wyjaśnień.

Pytanie 2:

W zał. nr 1 Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia pkt.VI ppkt.4 oraz zał. nr 4 do ogłoszenia projekt umowy § 3 ust. 3 Zamawiający określa:

„.... w terminie do 30 dni od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury”

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„.... w terminie do 14 dni od daty wystawienia faktury”.

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. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 3 ust. 3 projektu umowy na następujący:

„Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy. Do dnia 7-go każdego miesiąca Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem do 30 dni od daty wystawienia faktury. Faktury VAT będą wystawiane na Zamawiającego na Przedsiębiorstwo Gospodarki Mieszkaniowej Żyrardów Sp. z o.o., ul. Armii Krajowej 5, 96-300 Żyrardów, NIP: 838 000 04 17, REGON: 750087960.”

Pytanie 3:

W załączniku nr 4 do Ogłoszenia projekt umowy par. 5 pkt.6 - Zamawiający określa że:

„W przypadku zaniechania przez Wykonawcę obowiązków umownych lub odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającego tytułem kary umownej kwotę stanowiącą 5% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 3 ust. 3.”

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 współzycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanawianie w umowie rażąco 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. Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów bądź zmniejszenie wysokości kar.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 5 ust. 6 projektu umowy na następujący:

„W przypadku zaniechania przez Wykonawcę obowiązków umownych lub odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu tytułem kary umownej kwotę stanowiącą 3% wartości brutto przedmiotu umowy określonej w § 3 ust.2.”

Pytanie 4:

W załączniku nr 4 do Ogłoszenia projekt umowy par. 5 pkt.9 - Zamawiający określa że:

„Pomimo kar umownych Zamawiający ma prawo dochodzić od Wykonawcy odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, jeżeli wartość powstałej szkody przekroczy wysokość kar umownych”

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesylek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależytą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zamawiający dopuszcza **wykreślenie** w § 5 ust.9

projekt umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

W wyniku zakażenia pracowników wirusem COVID 19 lub innym zdarzeniem losowym, Wykonawca staje przed problemem zapewnienia wymaganej ilości pracowników. Zatrudnienie nowych pracowników wiąże się z dokonaniem szkoleń BHP a przede wszystkim wykonaniem badań lekarskich (obecnie bardzo długi czas oczekiwania) dopuszczających pracownika do świadczenia pracy. Mając na uwadze myśliwość zaistnienia przedstawionej sytuacji, wnosimy o umożliwienie Wykonawcy, na czas niezbędny do uzupełnienia wymaganych dokumentów, zatrudnienie pracowników na umowę cywilno-prawną. Wnosimy o dokonanie stosownych zmian w zapisach SIWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 5 ust. 9 projektu umowy na następujący:

„ Pomimo kar umownych Zamawiający ma prawo dochodzić od Wykonawcy odszkodowania uzupełniającego jedynie na zasadach i w przypadkach określonych w przepisach ustawy Prawo pocztowe.”

Pytanie 5:

W załączniku nr 4 do Ogłoszenia Projekt umowy par. 5 pkt.6 - Zamawiający błędnie określa odwołanie do par.3 ust.3, powinno być par.3 ust.2.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienił zapis § 5 ust. 6 (odpowiedź na pytanie nr 3)

Pytanie 6:

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów par.7 ust.2 poprzez dodanie zapisu o treści:

„Zamawiający dopuszcza zmianę cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu Cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe lub po zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług. Zamawiający po uprzednim zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczenie usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

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 ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienił zapis §7 ust. 2 poprzez dodanie pkt. 5) o treści:

„Zamawiający dopuszcza zmianę cen jednostkowych brutto w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu Cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe lub po zatwierdzeniu przez Prezesa Urzędu Komunikacji

Elektronicznej. Jeżeli w trakcie obowiązywania Umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług. Zamawiający po uprzednim zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczenie usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

Zamawiający postanawia zmienić treść Ogłoszenia poprzez zmianę terminu składania i otwarcia ofert.

1. W Ogłoszeniu o zamówieniu Rozdział XI pkt. 1 oraz pkt. 5 otrzymuje brzmienie:

„1. Termin składania ofert upływa w dniu 18.12.2020 r. o godz. 14:00”

„5. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 18.12.2020 r. o godz. 14:10 w siedzibie Zamawiającego.”

2. W Ogłoszeniu o zamówieniu Rozdział IX pkt. 15 otrzymuje brzmienie:

„15. Ofertę należy złożyć w zamkniętej kopercie w sposób zapewniający zachowanie poufności jej treści oraz zabezpieczającej jej nienaruszalność do terminu otwarcia ofert, zaadresowanej na poniższy adres:

Przedsiębiorstwo Gospodarki Mieszkaniowej Żyrardów Sp. z o.o., 96-300 Żyrardów, ul. Armii Krajowej 5 „Świadczenie usług pocztowych dla potrzeb Przedsiębiorstwa Gospodarki Mieszkaniowej Żyrardów Sp. z o.o., **Nie otwierać przed 18.12.2020 r. godz. 14:10”**

P.G.M. Żyrardów Spółka z o.o.
Prezes Zarządu

mgr Robert Rybicki

P.G.M. Żyrardów Spółka z o.o.
Odziołek Zarządu

mgr inż. Paweł Rzeszot