

Ośrodek Pomocy Społecznej w Bielawie udziela następujących odpowiedzi na pytania, które dot. zapytania ofertowego pod nazwą: „Świadczenie usług pocztowych na terenie kraju i zagranicą dla Ośrodka Pomocy Społecznej w Bielawie w 2022 r.”

PYTANIE 1

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5 , WZÓR UMOWY, § 3, pkt 5, określił wymagania w zakresie doręczenia:

„5. Wykonawca będzie doręczać Zamawiającemu, do jego siedziby, pokwitowane przez adresata zwrotne potwierdzenie odbioru przesyłki niezwłocznie po dokonaniu jej doręczenia, nie później jednak niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia. Zakres zamówienia obejmuje również doręczanie w dni robocze, w godzinach pracy Zamawiającego, zwrotnego potwierdzenia odbioru i zwrotów przesyłek pocztowych po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia odbiorcy.”

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca w związku z powyższym zwraca się z wnioskiem o zmianę przedmiotowych zapisów w następujący sposób:

„5. Wykonawca będzie doręczać Zamawiającemu, do jego siedziby, pokwitowane przez adresata zwrotne potwierdzenie odbioru przesyłki niezwłocznie po dokonaniu jej doręczenia. Zakres zamówienia obejmuje również doręczanie w dni robocze, w godzinach pracy Zamawiającego, zwrotnego potwierdzenia odbioru i zwrotów przesyłek pocztowych po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia odbiorcy.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5, WZÓR UMOWY, § 3, pkt 5 brzmiącą w następujący sposób:

Wykonawca będzie doręczać Zamawiającemu, do jego siedziby, pokwitowane przez adresata zwrotne potwierdzenie odbioru przesyłki niezwłocznie po dokonaniu jej doręczenia. Zakres zamówienia obejmuje również doręczanie w dni robocze, w godzinach pracy Zamawiającego, zwrotnego potwierdzenia odbioru i zwrotów przesyłek pocztowych po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia odbiorcy.”

PYTANIE 2

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5, WZÓR UMOWY, § 7, pkt 6, określił wymagania w zakresie warunków płatności:

„6. Ceny jednostkowe brutto podane przez Wykonawcę w ofercie i zawarte w załączniku nr 1, pozostaną niezmiennie przez cały okres realizacji zamówienie, za wyjątkiem zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe (wówczas może nastąpić zmiana cen jednostkowych odpowiednio do stawki podatku).”

Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować świadczenia usług w okresie trwania umowy na stałym poziomie cen. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści SWZ, Oferent realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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 ciężące na Oferencie jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Oferenta na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Zgodnie z art. 53 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe (zwanej dalej ustawą) Oferent będący operatorem wyznaczonym jest obowiązany ustalać opłaty za usługi powszechne w sposób przejrzysty i niedyskryminujący oraz odzwierciedlający koszty świadczenia tych usług. Ponadto, jak wynika z art. 57 ust. 1 ustawy: „Operator wyznaczony przedkłada Prezesowi UKE projekt cennika usług powszechnych albo projekt zmian do obowiązującego cennika wraz z określeniem poszczególnych składników kosztów świadczenia każdej usługi (...)”. Poza tym, Prezes UKE zgodnie z uprawnieniem wynikającym z art. 57 ust. 2 ustawy może wnieść sprzeciw w stosunku do całości albo części projektu cennika albo projektu zmian do obowiązującego cennika, w szczególności w przypadku przekroczenia maksymalnych rocznych poziomów opłat. Wówczas zmiany w zakresie objętym sprzeciwem nie wchodzi w życie. Art. 53 ust. 2 ustawy wskazuje, że w przypadku ustalenia przez operatora wyznaczonego niejednorodnych opłat, Prezes UKE może nałożyć, biorąc pod uwagę zachowanie równowagi finansowej operatora wyznaczonego i rentowności usług powszechnych oraz wpływ zmian wysokości opłat za usługi powszechne, obowiązek stosowania jednolitych opłat za te usługi na terytorium całego kraju. Dotychczasowa praktyka Oferenta wskazuje, że poziom opłat jest jednolity na terenie całego kraju, we wszystkich placówkach operatora wyznaczonego. Dodatkowo, o czym wspomniano wyżej, jednym z uprawnień regulatora jest przywilej wynikający z art. 55 ust. 1 ustawy, zgodnie z którym Prezes UKE określa na trzyletnie okresy maksymalne roczne poziomy opłat za usługi powszechne, mając na uwadze koszty świadczenia usług powszechnych, zapewnienie przystępności cenowej tych usług oraz uwarunkowania rynkowe i ekonomiczne.

Jak wynika z powyższego, zmiana cennika jest procesem uzależnionym od regulatora rynku usług pocztowych i Oferent – operator wyznaczony nie może dokonać zmiany cennika bez zgody regulatora a możliwość dokonania zmiany cennika wynika z uprawnień zapisanych w ustawie.

W związku z powyższym będąc zobowiązanym do przestrzegania postanowień ustawy Wykonawca wnosi o zmianę w zakresie dot. zapisu o niezmienności cen, także wówczas, gdy zmianie ulegnie stawka cennik pocztowych usług powszechnych. Wykonawca wnosi o zmianę przywołanego zapisu na następujący:

„6. Ceny jednostkowe brutto podane przez Wykonawcę w ofercie i zawarte w załączniku nr 1, pozostaną niezmiennie przez cały okres realizacji zamówienie, za wyjątkiem zmiany stawki podatku VAT na usługi pocztowe oraz cennika pocztowych usług powszechnych o których mowa rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe, (wówczas może nastąpić zmiana cen jednostkowych odpowiednio do wprowadzonych zmian).”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5, WZÓR UMOWY, § 7, pkt 6, określił wymagania w zakresie warunków płatności i nie wyraża zgody na zmianę w/w zapisu.

PYTANIE 3

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5, WZÓR UMOWY, § 10, pkt 5 i 9 określił wymagania w zakresie Odpowiedzialności z powodu niewłaściwej realizacji postanowień Umowy:

„5. Wykonawca jest zobowiązanych zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia brutto za okres trzech miesięcy kalendarzowych poprzedzających odstąpienie od Umowy – w przypadku odstąpienia od Umowy z winy Wykonawcy. W przypadku gdy odstąpienie od Umowy nastąpi wcześniej niż po upływie trzech miesięcy kalendarzowych od jej rozpoczęcia Wykonawca w ww. przypadku zapłaci karę w wysokości 2 000 zł.”

„9. Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w tym paragrafie nie może przekroczyć 10% łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 niniejszej umowy.”

Wykonawca wskazuje że przewidziane przez Zamawiającego wartości kar umownych są rażąco wysokie w odniesieniu do wartości zamówienia, wprowadzone kary umowne nie są również wzajemne ponieważ jedyną stroną zobowiązaną do ich wypłaty jest Wykonawca. Wykonawca stwierdza że znajdująca się w treści umowy łączna wysokości kar umownych które mogłyby być zobowiązany wypłacić Zamawiającemu na poziomie 10 % wynagrodzenia należnego Wykonawcy, ze względu na możliwość rażąco dużego uszczuplenia wynagrodzenia Wykonawcy podważa zasadność składania oferty w postępowaniu. Wykonawca z obawy że wysokość kar umownych mogłaby sięgnąć 10 % wynagrodzenia należnego Wykonawcy a tym samym spowodować po stronie Wykonawcy powstanie znacznej straty finansowej wnosi o wprowadzenie do treści umowy limitu wysokości łącznych kar umownych na poziomie nie wyższym niż 5 % łącznej wartości umowy, a jednocześnie o zmniejszenie kar z tytułu odstąpienia od umowy odpowiednio do poziomu 5 % i wartości 1000 zł. Wykonawca wnosi o przyjęcie nowej treści przedmiotowych zapisów w celu urealnienia wysokości kar umownych oraz nadania im właściwości wzajemności w następującej formie:

„5. Strona umowy odstępująca od umowy jest zobowiązana zapłacić drugiej stronie umowy karę umowną w wysokości 5 % wynagrodzenia brutto za okres trzech miesięcy kalendarzowych poprzedzających odstąpienie od Umowy – w przypadku odstąpienia od Umowy z winy odstępującego. W przypadku gdy odstąpienie od Umowy nastąpi wcześniej niż po upływie trzech miesięcy kalendarzowych od jej rozpoczęcia strona odstępująca w ww. przypadku zapłaci karę w wysokości 1 000 zł.”

„10. Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w tym paragrafie nie może przekroczyć 5 % łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 niniejszej umowy.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5, WZÓR UMOWY, § 10, pkt 5 i 9 określił wymagania w zakresie Odpowiedzialności z powodu niewłaściwej realizacji postanowień jednak wyraził zgodę na zmianę zapisu w proponowany sposób tj.

Strona umowy odstępująca od umowy jest zobowiązana zapłacić drugiej stronie umowy karę umowną w wysokości 5 % wynagrodzenia brutto za okres trzech miesięcy kalendarzowych

poprzedzających odstąpienie od Umowy – w przypadku odstąpienia od Umowy z winy odstępującego. W przypadku gdy odstąpienie od Umowy nastąpi wcześniej niż po upływie trzech miesięcy kalendarzowych od jej rozpoczęcia strona odstępująca w ww. przypadku zapłaci karę w wysokości 1 000 zł.”

„10. Łączna wysokość kar umownych, o których mowa w tym paragrafie nie może przekroczyć 5 % łącznego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 7 ust. 1 niniejszej umowy.”

PYTANIE 4

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5 , WZÓR UMOWY, § 10, pkt 8 określił wymagania w zakresie Odpowiedzialności z powodu niewłaściwej realizacji postanowień Umowy:

„8. Zamawiający ma prawo potrącenia kwot kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.”

Wykonawca wskazuje że przewidziany we wskazanym zapisie mechanizm uzyskiwania kar umownych od Wykonawcy jest nadmiernie restrykcyjny i krzywdzący. Wykonawca w celu zmniejszenia ryzyka finansowego związanego z realizacją umowy na rzecz Zamawiającego wnosi o zmianę przywołanego zapisu na następujący:

„8. Wykonawca dokona zapłaty kary umownej na konto Zamawiającego po zakończeniu procedury wyjaśniającej.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5 , WZÓR UMOWY, § 10, pkt 8 określił wymagania w zakresie odpowiedzialności powodu niewłaściwej realizacji postanowień Umowy i nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

PYTANIE 5

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5 , WZÓR UMOWY, § 10, pkt 6 ust. 4 określił wymagania w zakresie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu nie złożenia oświadczenia o zatrudnieniu:

„4) W przypadku niezłożenia przez Wykonawcę w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie nie krótszym niż 30 dni żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę warunku zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, które będzie traktowane jako niespełnienie przez Wykonawcę, podwykonawcę lub dalszego podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wynikające z umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 100,00 zł za każdy przypadek niezłożenia żądanych dowodów.”

Wykonawca wskazuje Zamawiającemu że w treści Zapytania ofertowego oraz „Opisie Przedmiotu Zamówienia” nie znajduje się żaden wymóg stawiany Wykonawcy dotyczący zatrudnienia. Wykonawca nie odnajduje również w innych załącznikach do postępowania wymogów dotyczących kwestii zatrudnienia pracowników przez Wykonawcę oraz opisu formy zatrudnienia. W związku z tym że Zamawiający nie określił żadnych wymogów zatrudnienia pracowników przez Wykonawcę, składanie oświadczenia w tym zakresie przez Wykonawcę jest bezzasadne, za bezzasadne należy w związku z tym uznać też naliczanie kar wynikających z braku złożenia takiego oświadczenia.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie z treści umowy przedmiotowego zapisu znajdującego się w § 10, pkt 6 ust. 4 w całości.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający w Zapytaniu Ofertowym, Załącznik nr 5 , WZÓR UMOWY, § 10, pkt 6 ust. 4 określił wymagania w zakresie odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu nie złożenia oświadczenia o zatrudnieniu. Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie z treści umowy przedmiotowego zapisu znajdującego się w §10, pkt 6 ust. 4 w całości