Konstancin-Jeziorna, dnia 15.12.2020 r.

ZP. 271.47.03.2020

Zamawiający informuje, że Wykonawca zwrócił się o wyjaśnienie treści ogłoszenia w postępowaniu o wartości szacunkowej zamówienia nie przekraczającej wyrażonej w złotych równowartość kwoty 750 000 euro (bez podatków od towarów i usług), pn:

Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miasta i Gminy Konstancin-Jeziorna przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów.

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający –przekazuje niniejszym dokumentem do publicznej wiadomości za pośrednictwem strony internetowej, na której zamieszczono Ogłoszenieo udzielanym zamówieniu na usługi społeczne.

Informację o złożonych pytaniach Zamawiający sporządził według kolejności wpływu zapytania, kierując się datą wpływu.

**Pytania zadane w dniu 14 grudnia 2020 roku:**

Pytanie nr 1:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia oraz w załączniku A do umowy wskazuje godziny doręczenia przesyłek przychodzących do Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust.2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania

przesyłek nadchodzących do oddziałów Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów dotyczących doręczania przesyłek.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów dotyczących godzin doręczania przesyłek.**

**Pytanie 2**

Zamawiający w  opisie przedmiotu zamówienia oraz określa, iż  „Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia otrzymania reklamacji”.

Z uwagi na to, że wyceniane są przesyłki zarówno krajowe jak i zagraniczne Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę w/w zapisu na następujący:

„Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni dla przesyłek krajowych i 90 dni dla przesyłek zagranicznych od dnia otrzymania przez Wykonawcę reklamacji.”

**Odpowiedź: Zamawiający zmienił zapis na następujący**: **„Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni dla przesyłek krajowych i 90 dni dla przesyłek zagranicznych od dnia otrzymania przez Wykonawcę reklamacji.”**

**Pytanie 3**

Zamawiający w Załączniku nr 5 §4 ust.2 projekt umowy określa:

„Termin płatności za fakturę będzie wynosił 21 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury przez Wykonawcę”

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu:

 „Termin płatności za fakturę będzie wynosił 14 dni od daty wystawienia faktury przez Wykonawcę”?.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**

**Pytanie 4**

Zamawiający w Załączniku nr 4 do ogłoszenia określa, iż „Strony za dzień zapłaty wskazują dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego należną Wykonawcy kwotą.”

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: „Strony za dzień zapłaty Strony uznają dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w załączniku nr 5 § 4 ust. 6 na następujący „Za dzień zapłaty Strony uznają dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”**

**Pytanie 5**

W załączniku nr 5 projekt umowy § 5 ust.2 Zamawiający określa że:

„Zapłata kary umownej nie wyklucza prawa do dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania za poniesioną szkodę przenoszącego wysokość kary umownej.”

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 przesyłek, 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 znajdą 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.2) zał. nr 5 projekt umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku.**

**Pytanie 6**

Zamawiający zwraca się z prośbą modyfikacje zapisów w załączniku nr 4 formularz cenowy w pozycji dotyczącej codziennego odbioru korespondencji … na następujący zapis:

„codzienny odbiór korespondencji z siedziby Zamawiającego Wartość brutto /PLN za miesięczny odbiór korespondencji x 24 m-ce.”

**Odpowiedź: Zamawiający zmienił zapis na następujący**: **„codzienny odbiór korespondencji z siedziby Zamawiającego Wartość brutto /PLN za miesięczny odbiór korespondencji x 24 m-ce.”**

**Pytanie 7**

Zamawiający zwraca się z prośbą o doprecyzowanie zapisów:

- gabarytów – pozycjach dotyczących paczek pocztowych;

– gramatury – dla pozycji „zwrot przesyłek listowych, rejestrowanych, przyjętych za potwierdzeniem nadania i doręczonych za pokwitowaniem odbioru”.

**Odpowiedź: Zamawiający uzupełnił załącznik nr 4- formularz ofertowy.**

**Pytanie 8**

W ogłoszeniu o udzielanym zamówieniu na usługi Zamawiający określił, 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"?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**

**MODYFIKACJA TREŚCI OGŁOSZENIA O UDZIELANYM ZAMÓWIENIU NA USŁUGI SPOŁECZNE**

Zamawiający dokonuje modyfikację treści ogłoszenia w postępowaniu o wartości szacunkowej zamówienia nie przekraczającej wyrażonej w złotych równowartość kwoty 750 000 euro (bez podatków od towarów i usług) , zapis na stronie 1 otrzymuje brzmienie:

**Termin składania ofert:** 18.12.2020 r. godz. 12:00,

**Otwarcie ofert nastąpi w dniu:** 18.12.2020 r. godz. 12:15.

**Miejsce składania ofert:** Urząd Miasta i Gminy Konstancin-Jeziorna ul. Piaseczyńska 77, 05-520 Konstancin-Jeziorna, kancelaria.