



Starosta Kielecki

Kielce, dnia 06.07.2022r.

SR-II.272.1.14.2022

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji (zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy Pzp z uwzględnieniem przepisów stosowanych przy udzielaniu zamówień na usługi społeczne i inne szczególne usługi zgodnie z art. 359 pkt 2) pn.: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie odbioru z siedziby Zamawiającego, przyjmowania, przemieszczania i doręczania do adresatów przesyłek pocztowych (przesyłki listowe, paczki pocztowe) oraz zwrotu przesyłek niedoręczonych z prawem opcji 20%.

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

W związku z wpływaniem pytań, dotyczących ww. postępowania, Zamawiający Powiat Kielecki – Starostwo Powiatowe w Kielcach na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021r. poz. 1129 z późn. zm.) przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie 1:

W opisie przedmiotu zamówienia pkt 19 oraz we wzorze umowy § 1 ust. 12 Zamawiający wskazuje:

„Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu do jego punktów pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak niż w ciągu 14 dni roboczych od dnia doręczenia”.

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 14-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuje, aby

Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na:

„Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

Odpowiedź na pyt. 1:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

Pytanie 2:

We wzorze do umowy § 5 ust. 2 Zamawiający wskazuje, iż wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od dnia otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej Faktury VAT (...) oraz ust. 9 Zamawiający wskazał, że za datę dokonania zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

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. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Zamawiający określił, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że 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

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w sposób następujący:

„Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 14 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”.

bądź też:

„Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź na pyt. 2:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

Pytanie 3:

We wzorze do umowy § 6 ust. 1 Zamawiający wskazuje, że może naliczyć Wykonawcy karę umowną w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania niniejszej umowy, w tym opóźnienia w dostarczaniu przesyłek pocztowych przez Wykonawcę w wysokości dwukrotnej opłaty za daną przesyłkę pocztową (...) zażądać kary umownej w wysokości 5% kwoty oferty brutto (...) jak również w ust. 9 Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia naliczonych kar umownych z wierzytelności Wykonawcy.

Jednostronne prawo naliczenia kar umownych godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszyły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kary (brak w Projekcie Umowy opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelných zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego).

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego poprzez:

- wykreślenie i odwołanie do zasad odpowiedzialności odszkodowawczej wynikających z przepisów ogólnych.

Odpowiedź na pyt. 3:

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko i nie dokonuje zmian w powyższym zakresie.

Pytanie 4:

W Specyfikacji Warunków Zamówienia w Rozdziale III pkt. 4 ppkt. b, c Zamawiający, stosownie do art. 95 ust. 1 ustawy Pzp, wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub Podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób, wykonujących czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia (...) wykonujące działalność operacyjną na terenie powiatu kieleckiego i miasta Kielce, tj. związaną z bezpośrednim odbiorem i doręczeniem przesyłek pocztowych na terenie powiatu kieleckiego i miasta Kielce (...) w przypadku ustania zatrudnienia, np. rozwiązania stosunku pracy przez osobę, osoby, pracodawcę lub z innych przyczyn w trakcie okresu, o którym mowa powyżej, Wykonawca zobowiązuje się zatrudnić w ich miejsce na pozostały okres realizacji przedmiotu zamówienia, licząc od dnia ustania zatrudnienia, inne osoby na warunkach, o których mowa w ust. 4.

Oдноśnie pkt. b

Zgodnie z aktualnym brzmieniem wymóg zatrudnienia na podstawie umowy o pracę obejmować ma wszystkie osoby wykonujące działalność operacyjną na terenie powiatu kieleckiego oraz miasta Kielce. Wobec masowości przesyłek nadawanych przez

Zamawiającego wymóg oznacza, że niedopuszczalne będzie w okresie trwania umowy zatrudnianie osób wykonujących działalność operacyjną na jakiegokolwiek innej podstawie prawnej. Brak definicji działalności operacyjnej sprawia, że wymóg dotyczy nie tylko odbioru i doręczania przesyłek, ale również transportu, opracowania oraz wszelkich innych czynności.

W związku z powyższym prosimy o doprecyzowanie, których grup zawodowych będzie dotyczył zapis: czy tylko listonosz i stanowisko obsługi Klienta w placówce pocztowej czy też Zamawiający ma na myśli innych pracowników potencjalnego Wykonawcy?

Oдноśnie ppkt. c)

Zgodnie z aktualnym brzmieniem Wykonawca zobowiązany jest do zatrudniania nowych osób w miejsce pracowników, których stosunki pracy się zakończyły. Wymóg jest uciążliwy dla Wykonawcy z tego względu, że Zamawiający krępuje jego swobodę decydowania o ilości zatrudnienia na obszarze miasta Kielce i powiatu kieleckiego. Zapis nakazuje utrzymywanie liczby personelu nawet gdy nie jest to ekonomicznie uzasadnione, co jest wymogiem w żadnej mierze nie służącym realizacji zadania głównego jakim jest świadczenie usług pocztowych.

W związku z powyższym prosimy o wykreślenie przedmiotowego zapisu.

Odpowiedź na pyt. 4:

Zamawiający informuje, że przychyła się do wniosku Wykonawcy i dokona modyfikacji w powyższym zakresie.

Pytanie 5:

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników, regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług?

Odpowiedź na pyt. 5:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług.

Niniejsze wyjaśnienia stają się integralną częścią Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Starosta

Mirosław Gębski