

Warszawa, dnia 23.12.2022 roku

Znak sprawy: AG.230.259.2022.KM

Uczestnicy postępowania przetargowego

dotyczy: postępowania pn.: *Usługi pocztowe w latach 2023/2024*

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień (*t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.*), Centrum Edukacji Artystycznej przekazuje treść zapytań dotyczących Specyfikacji Warunków Zamówienia (swz), które wpłynęły do Zamawiającego wraz z udzielonymi odpowiedziami:

Pytanie 1:

Zamawiający wskazuje w Opisie Przedmiotu Zamówienia, że ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie. Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględnia w treści SWZ okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek.

Czy Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę? Jednocześnie, czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający

dopuszcza ograniczenie skutków niewykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

Odpowiedź:

Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy i w ramach udzielanej odpowiedzi dokonuje zmiany treści ust. 12 załącznika nr 1 do swz – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, który otrzymuje brzmienie:

„12. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór przesyłek, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie.”.

Jednocześnie Zamawiający uzupełnia treść załącznika nr 7 do swz – Projektowane postanowienia umowy poprzez dodanie ust. 41.1 w brzmieniu:

„41.1. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór przesyłek, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie.”.

Pytanie 2:

Zamawiający w pkt 1 Opis Przedmiotu Zamówienia wpisał, iż przedmiot zamówienia będzie realizowany zgodnie z ustawą Prawo Pocztove, natomiast w pkt. 15 Zamawiający opisał sposób doręczania przesyłek niezgodny z art. 37 ustawy Prawo Pocztove. W związku z tym Wykonawca wnosi o zmianę pkt. 15 na przepisy obowiązujące i zgodne z ustawą Prawo Pocztove:

„1. Przesyłkę pocztową doręcza się adresatowi pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazie lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej.

2. Przesyłka pocztowa, jeżeli nie jest nadana na poste restante, może być także wydana ze skutkiem doręczenia:

1) adresatowi:

a) do jego oddawczej skrzynki pocztowej, z wyłączeniem przesyłek rejestrowanych,

b) w placówce pocztowej, jeżeli podczas próby doręczenia przesyłki pocztowej adresat był nieobecny pod adresem wskazanym na przesyłce, przekazie pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej albo doręczenie za pomocą oddawczej skrzynki pocztowej nie jest możliwe,

c) w miejscu uzgodnionym przez adresata z operatorem pocztowym;

2) przedstawicielowi ustawowemu adresata lub pełnomocnikowi adresata upoważnionemu na podstawie pełnomocnictwa udzielonego na zasadach ogólnych lub na podstawie pełnomocnictwa pocztowego:

a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazie pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,

b) w placówce pocztowej;

- 3) osobie pełnoletniej zamieszkałej razem z adresatem, jeżeli adresat nie złożył w placówce pocztowej zastrzeżenia w zakresie doręczenia przesyłki rejestrowanej lub przekazu pocztowego:
- a) pod adresem wskazanym na przesyłce pocztowej, przekazuje pocztowym lub w umowie o świadczenie usługi pocztowej,
 - b) w placówce pocztowej, po złożeniu na piśmie oświadczenia o zamieszkiwaniu razem z adresatem;
- 4) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w urzędzie organu władzy publicznej, o którym mowa w art. 1 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 5 sierpnia 2010 r. o ochronie informacji niejawnych (Dz. U. z 2019 r. poz. 742), jeżeli adresatem przesyłki jest dany organ władzy publicznej;
- 5) osobie uprawnionej do odbioru przesyłek pocztowych w podmiotach będących osobami prawnymi lub jednostkami organizacyjnymi nieposiadającymi osobowości prawnej, jeżeli adresatem przesyłki jest:
- a) dana osoba prawna lub jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej,
 - b) niebędąca członkiem organu zarządzającego albo pracownikiem danej osoby prawnej lub jednostki organizacyjnej nieposiadającej osobowości prawnej osoba fizyczna w niej przebywająca;
- 6) kierownikowi jednostki organizacyjnej lub osobie fizycznej przez niego upoważnionej, jeżeli adresatem przesyłki pocztowej jest osoba fizyczna przebywająca w jednostce, w której ze względu na charakter tej jednostki lub powszechnie uznawany zwyczaj doręczenie przesyłki adresatowi jest znacznie utrudnione lub niemożliwe.
3. Przepisy ust. 2, 4a i 4b nie naruszają przepisów innych ustaw dotyczących sposobu, zasad i trybu doręczeń.
4. Na pisemny wniosek adresata, złożony w odpowiedniej placówce pocztowej, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną, z wyłączeniem przesyłek kurierskich, może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. a, z zastrzeżeniem ust. 4a.13) Wniosek może być złożony w postaci elektronicznej, jeżeli taką postać dopuszcza regulamin świadczenia usług pocztowych lub regulamin świadczenia usług powszechnych.
- 4a. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną może być doręczona w sposób, o którym mowa w ust. 2 pkt 1 lit. a, bez konieczności składania wniosku, o którym mowa w ust. 4. Nie dotyczy to przesyłek wysyłanych do ani wysyłanych przez:
- 1) Sądy i Trybunały;
 - 2) prokuraturę i inne organy ścigania;
 - 3) komornika sądowego.
- 4b. W stanach nadzwyczajnych lub w przypadku wystąpienia stanu epidemii lub stanu zagrożenia epidemicznego, zawieszają się wykonywanie przez operatora pocztowego obowiązku uzyskania pokwitowania odbioru przesyłki kurierskiej wynikającego z art. 3 pkt 19 lit. e.

6. Do doręczenia przesyłki rejestrowanej lub kwoty pieniężnej określonej w przekazie pocztowym w przypadku śmierci adresata stosuje się odpowiednio przepisy art. 32-34 ustawy Prawo Pocztowe.

Odpowiedź:

Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy i w ramach udzielanej odpowiedzi dokonuje zmiany treści ust. 15 załącznika nr 1 do swz – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, który otrzymuje brzmienie zgodne z zaproponowaną w pytaniu treścią.

Pytanie 3:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podpisanie Umowy z wybranym Wykonawcą na wzorze Umowy zaproponowanym przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Tak, pod warunkiem uwzględnienia w treści tej umowy co najmniej projektowanych postanowień umowy (w brzmieniu wynikającym z treści załącznika nr 7 do swz wraz z późniejszymi modyfikacjami dokonanymi na etapie prowadzonego postępowania) oraz istotnych postanowień wynikających z załącznik nr 1 do swz (Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia).

Pytanie 4:

Zamawiający w projekcie postanowień umowy dopuszcza w trakcie obowiązywania Umowy zmianę cen jednostkowych netto, określonych w formularzu asortymentowo-cenowym, nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy. Wykonawca pragnie wskazać, że przewidywany okres realizacji zamówienia wynosi 24 miesięcy, koszty świadczenia usługi będącej przedmiotem zamówienia mogą ulec zmianie, wobec czego Wykonawca wnosi o zastosowanie zapisu w umowie:

„W przypadku zmiany cen usług pocztowych w trybie przewidzianym przepisami Prawa Pocztowego, Strony zawrą niezwłocznie Aneks do Umowy, w którym określą stawki cen jednostkowych ze skutkiem od dnia wejścia w życie cennika usług pocztowych”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę i podtrzymuje wymaganie, iż zmiana zaproponowanych w ofercie cen jednostkowych może nastąpić nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy obowiązywania umowy.

Pytanie 5:

Zamawiający w projekcie postanowień umowy określa termin płatności faktury jako 30 dni od daty wystawienia faktury VAT. Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak datę wystawienia faktury, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z datą sporządzenia faktury. 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. Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca ma możliwość wydłużenia terminu płatności faktury, jednakże powinien on pozostać w korelacji z datą wystawienia faktury. Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację zapisu umowy, zgodnie z poniższym brzmieniem:

27. „...wyplata wynagrodzenia nastąpi w terminie do 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.”

Odpowiedź:

Nie – Zamawiający podtrzymuje zapis mówiący o 30 dniowym terminie płatności od daty wystawienia faktury VAT.

Pytanie 6:

Zamawiający wskazał, że będzie korzystał z wzoru druków „potwierdzenia odbioru” dostarczonych przez Wykonawcę. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o potwierdzenie stanowiska w sprawie zaopatrzenia Zamawiającego w druki zwrotnych potwierdzeń odbioru poprzez akceptację zobowiązania Wykonawcy do zapewnienia, w ramach wynagrodzenia wynikającego z umowy, druków potwierdzeń odbioru w obrocie krajowym do przesyłek nadanych na zasadach ogólnych (tzw. „żółte zwrotki”).

W przypadku konieczności skorzystania przez Zamawiającego ze specjalnych druków potwierdzenia odbioru (tzw. „białe zwrotki”), Zamawiający zapewni je we własnym zakresie, po wcześniejszej akceptacji Wykonawcy

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza.

Pytanie 7:

W postanowieniach Umowy Zamawiający określił wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących kompleksowe usługi pocztowe w zakresie realizacji zamówienia. Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu nie dotyczy sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług pocztowych przez agentów pocztowych. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie nie polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o uwzględnienie powyższych informacji o organizacji pracy Wykonawcy i proponuje dodanie następującego zapisu w pkt 37:

(...), z zastrzeżeniem przypadków konieczności organizacji pracy z udziałem osób wykonujących czynności na podstawie stosunku cywilno-prawnego”.

Odpowiedź:

Zamawiający przychyła się do wniosku Wykonawcy i w ramach udzielanej odpowiedzi dokonuje zmiany treści ust. 37 załącznika nr 7 do swz – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

37. Zamawiający, działając na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób, wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji umowy, tj. związanych z bezpośrednim odbiorem i dostarczaniem przesyłek pocztowych dla Zamawiającego, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks Pracy (t.j. Dz. U. z 2020 r. poz. 1320 z późn. zm.) z zastrzeżeniem

przypadków konieczności organizacji pracy z udziałem osób wykonujących czynności na podstawie stosunku cywilno-prawnego.

Pytanie 8:

Wykonawca zwraca się z zapytaniem o doprecyzowanie zapisów pkt 38 i podanie informacji jaką ilość umów na etapie realizacji umowy – Wykonawca będzie miał przygotować w ciągu 14 dni. Wykonawca podkreśla, iż zakres wymagań dotyczących przedstawiania dokumentów przez Wykonawcę to zakres wymagań szeroki i pracochłonny co zagraża niezrealizowaniu przygotowania tak obszernej dokumentacji dla Zamawiającego w wymaganym terminie. Czy Zamawiający może potwierdzić, iż dla Zamawiającego wystarczające będzie przygotowanie dokumentacji zatrudnionej na podstawie stosunku pracy osoby sprawującej opiekę nad realizacją umowy – opiekun umowy, który będzie nadzorował prawidłowe czynności związane z realizacją przedmiotu Umowy, czynności związanych z bezpośrednim odbiorem i dostarczaniem przesyłek pocztowych dla Zamawiającego?

Jednocześnie mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów dotyczących kar w pkt 39 postanowień umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający przychyliła się do wniosku Wykonawcy i w ramach udzielanej odpowiedzi dokonuje zmiany treści ust. 38 załącznika nr 7 do swz – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

38. W celu weryfikacji zatrudniania, przez Wykonawcę lub podwykonawcę, na podstawie umowy o pracę, osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, Zamawiający może żądać oświadczenia Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu pracownika sprawującego opiekę nad realizacją umowy – opiekuna umowy, który będzie nadzorował prawidłowe czynności związane z realizacją przedmiotu Umowy na podstawie umowy o pracę lub innych dokumentów zawierających informacje, w tym dane osobowe, niezbędne do weryfikacji zatrudnienia na podstawie umowy o pracę, w szczególności imię i nazwisko zatrudnionego pracownika, datę zawarcia umowy o pracę, rodzaj umowy o pracę i zakres obowiązków pracownika. Wykonawca przedłoży Zamawiającemu oświadczenie potwierdzające spełnienie wymogu zatrudnienia na podstawie stosunku pracy w odniesieniu do pracowników Wykonawcy w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania.

Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z zapisów ujętych w ust. 39 załącznika nr 7 do swz.

Pytanie 9:

Zamawiający przewiduje kary umowne, które są nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku

czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórna analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez modyfikację zapisu pkt 34, 42, 43 Wzoru umowy. Proponujemy zapis:

- 34. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 1000 zł w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z własnej winy.*
- 42. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony nie przekroczy 10% łącznego maksymalnego wynagrodzenia netto Wykonawcy.*
- 43. Wysokość kar umownych naliczanych Wykonawcy z tytułu braku zapłaty lub nieterminowej zapłaty wynagrodzenia należnego podwykonawcom z tytułu zmiany wysokości wynagrodzenia, o której mowa w art. 439 ust. 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, z późn. zm.) wynosi 5% wynagrodzenia należnego podwykonawcy z ww. tytułu.*

Odpowiedź:

Zamawiający wskazane w pytaniu zapisy projektowanych postanowień umowy pozostawia bez zmian.

Niniejsza odpowiedź stanowi jednocześnie modyfikację w trybie art. 286 ust. 1 ustawy Pzp, odpowiednich zapisów swz.