

Kielce, dnia 08.12.2021 r.

## INFORMACJA

### dla Wykonawców nr 1

#### Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

#### „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym na rzecz MOPR w 2022 roku”

Zamawiający działając na podstawie art. 284 oraz 286 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 – dalej ustawy) udziela odpowiedzi na pytania oraz modyfikuje treść SWZ:

#### Pytanie 1:

**W treści załącznika nr 2 do SWZ – projekcie umowy § 7 ust. 2, Zamawiający określa termin płatności faktury VAT 21 dni od daty jej otrzymania.**

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 sporządzania 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.

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 na następujący:

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

#### Odpowiedź:

**Zamawiający wyraża zgodę oraz modyfikuje treść w załączniku nr 2 do SWZ „Projekt Umowy” w § 7 ust. 2, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

*„2. Strony ustalają, że płatność za realizację przedmiotu umowy nastąpi na podstawie faktury wystawionej na:*

*Nabywca: Gmina Kielce*

*ul. Rynek 1 25-303 Kielce*

*NIP 657-261-73-25*

*Odbiorca: Miejski Ośrodek Pomocy Rodzinie*

*25-544 Kielce*

*ul. Studzienna 2*

*NIP-959-08-30-858*

*Zapłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 21 dni od daty wystawienia Faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.”*

### Pytanie 2

Zamawiający w **Załączniku nr 2 projekcie umowy § 8** określił formę i wysokość kar umownych w przypadku nienależytego wykonywania przez Wykonawcę przedmiotu umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jak również za każdy przypadek naruszenia obowiązku realizacji przedmiotu umowy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i żądanie ich przez Zamawiającego z należącego Wykonawcy wynagrodzenia 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 kar (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 naczelnych zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust.1 Prawo zamówień publicznych.

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

**- zmianę wysokości górnego limitu kar umownych § 8 ust. 4 do 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1, co spowoduje zniesienie znamion kary wygórowanej,**

W związku z powyższym wnosimy o odstąpienie bądź zmianę zapisów umowy § 8 ust. 4 i pozostawienie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego wynikającą z ustawy Prawo pocztowe oraz regulaminu świadczenia usług pocztowych (uniknięcie sytuacji podwójnego karania).

**Odpowiedź:**

**Zamawiający wyraża zgodę oraz modyfikuje treść w załączniku nr 2 do SWZ „Projekt Umowy” w § 8 ust. 4, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

*„4. Ustala się górny limit kar umownych na poziomie do 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 umowy.”*

### Pytanie 3

**Zamawiający w załączniku nr 7 – OPZ pkt 10 określa** maksymalne wskaźniki terminowości doręczeń przesyłek jakie powinien spełnić potencjalny Wykonawca.

Wykonawca zwraca uwagę, na fakt, iż wskaźniki terminowości przebiegu przesyłek pocztowych regulują przepisy szczególne tj. Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 roku.

**W związku z powyższym prosimy o zmianę zapisów poprzez odniesienie bezpośrednio do przepisów rozporządzenia.**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający modyfikuje treść w załączniku nr 7 do SWZ „OPZ” w pkt 10, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

*„6. Czas doręczenia przesyłek pocztowych nie powinien przekraczać maksymalnych wskaźników terminowości doręczeń określonych Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.*

*Termin doręczenia określony jako „D + n”, gdzie „D” oznacza dzień nadania, a „n” oznacza liczbę dni roboczych, które upłynęły od dnia nadania do dnia doręczenia przesyłki:*

a) dla przesyłek pocztowych priorytetowych będących przesyłkami najszybszej kategorii: D + 3 (standard doręczenia 85% przesyłek);

b) dla przesyłek pocztowych niebędących przesyłkami najszybszej kategorii: D + 5 (standard doręczenia 97% przesyłek).

*W sytuacji, kiedy Wykonawca w regulaminie świadczenia usług pocztowych określił korzystniejsze wskaźniki terminowości doręczeń (terminy doręczeń), to stosuje się postanowienia tego regulaminu. Przewidywane terminy realizacji usługi nie stanowią gwarantowanych terminów doręczenia.”*

#### **Pytanie 4**

Zamawiający w postępowaniu przetargowym przedstawił własny projekt umowy. W związku z powyższym czy Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących prawidłową realizację usługi będącej przedmiotem zamówienia?

#### **Odpowiedź:**

**Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących realizację usługi będącej przedmiotem zamówienia, pod warunkiem, że nie są one sprzeczne z zapisami zawartymi we wzorze umowy.**

#### **Pytanie 5**

Zamawiający w **Załączniku nr 2 projekcie umowy § 7 ust 6** określił formę i wysokość kar umownych w przypadku nienależytego wykonywania przez Wykonawcę przedmiotu umowy, w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jak również za każdy przypadek naruszenia obowiązku realizacji przedmiotu umowy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i żądanie ich przez Zamawiającego z należącego Wykonawcy wynagrodzenia 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 zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (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). Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust.1 Prawo zamówień publicznych.

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

**- zmianę wysokości górnego limitu kar umownych § 8 ust. 4 do 10% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1, co spowoduje zniesienie znamion kary wygórowanej,**

W związku z powyższym wnosimy o odstąpienie bądź zmianę zapisów umowy § 8 ust. 4 i pozostawienie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego wynikającą z ustawy Prawo pocztowe oraz regulaminu świadczenia usług pocztowych (uniknięcie sytuacji podwójnego karania).

#### **Odpowiedź:**

**Patrz odpowiedź na pytanie nr 2**

**Pytanie 6**

Zamawiający w postępowaniu przetargowym przedstawił własny projekt umowy. W związku z powyższym czy Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących prawidłową realizację usługi będącej przedmiotem zamówienia?

**Odpowiedź:**

**Patrz odpowiedź na pytanie nr 4**

**Pytanie 7**

W SWZ w rozdziale III w punkcie 4 Zamawiający zawarł zapis :” Zamawiający wymaga zatrudnienia osób na umowę o pracę jedynie do placówki pocztowej działającej bezpośrednio na rzecz Zamawiającego i osób dostarczających przesyłki.”

W związku z powyższym czy Wykonawca dobrze rozumie że zatrudnienie na umowę o pracę dotyczy pracowników doręczających przesyłki i innych pracowników zatrudnionych na umowę o pracę w placówce Wykonawcy działającej bezpośrednio na rzecz Zamawiającego?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający potwierdza powyższe.**

**Pytanie 8**

Zgodnie z wymogami określonymi przez operatora wyznaczonego w ramach współpracy z innym operatorem pocztowym przesyłki nadawców obsługiwanych przez operatora innego niż operator wyznaczony a przeznaczone do nadania do sieci operatora Wyznaczonego (np. kierowane na adresy skrzytek pocztowych, adresowane poza obszar obsługiwany przez operatora innego niż wyznaczony, itp.) muszą być oznaczone napisem o treści: " Nazwa Wykonawcy ..... w imieniu lub na rzecz Nazwa Zamawiającego", a w związku z tym czy Zamawiający wyraża zgodę na takie oznaczenie przesyłek? Wykonawca podkreśla, że w ocenie Wykonawcy zmiana ta nie wpłynie na proces nadania, rozliczenia i ewentualnej reklamacji usługi i dotyczyć będzie tylko niewielkiej części przesyłek kierowanych na obszary nieobsługiwane przez Wykonawcę. W przypadku odmowy przez Zamawiającego na zmianę tego zapisu ofertę będzie mógł złożyć wyłącznie jeden Wykonawca, co zapewne wpłynie na konkurencyjność postępowania.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie dopuszcza sytuacji umieszczania na przesyłkach listowych i dowodach nadania przesyłek danych podmiotu innego niż Zamawiający. W przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek wymagających pośrednictwa wyznaczonego operatora podejmowane czynności nie mogą doprowadzić do ewentualnego wprowadzenia w błąd adresata w zakresie jej nadawcy.**

**Pytanie 9**

W Opisie Przedmiotu Zamówienia w punkcie 12 Zamawiający wymaga przestrzegania przez Wykonawcę nw. Wymogów ustawowych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie:

- a) skutków nadania pisma (moc doręczenia) – m.in. art. 57 § 5 pkt 2 ustawy – Kodeks postępowania administracyjnego / termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego/, art. 165 § 2 – Kodeks postępowania cywilnego /oddanie pisma procesowego w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z wniesieniem go do sądu/, art. 12 § 6 pkt 2 – Ordynacja podatkowa / termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego/, art. 198b ust. 2 zdanie drugie ustawy - Prawo zamówień publicznych /złożenie skarg w placówce pocztowej operatora wyznaczonego jest równoznaczne z jej wniesieniem,
- b) skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki oraz przekazu pocztowego (moc dokumentu urzędowego) – art. 17 ustawy – Prawo pocztowe /potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę operatora wyznaczonego/.

Numer referencyjny: MOPR/6/2021

W związku z tym zapisem w przypadku kiedy Wykonawca nie będzie operatorem wyznaczonym, czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której przesyłki rejestrowane wymagające mocy dokumentu urzędowego będą wydzielone przez Zamawiającego w oddzielny strumień celem ich nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego? Czy Zamawiający może oszacować ilość przesyłek rejestrowanych wymagających mocy dokumentu urzędowego?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie przewiduje sytuacji wydzielenia jakiegokolwiek części przesyłek w oddzielny strumień. Zamawiający nie jest w stanie oszacować ilości przesyłek opisanych jako wymagające mocy dokumentu urzędowego.**

**W związku z udzieleniem odpowiedzi na pytania Zamawiający przesuwa termin składania i otwarcia ofert. Aktualnie obowiązujący termin składania ofert to 13.12.2021 r.**

**W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje treść SWZ w:**

**1. rozdziale XI ust. 1 SWZ, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

1. Wykonawca jest związany ofertą od dnia upływu terminu składania ofert przez okres **30 dni** tj. do dnia **11.01.2021 r.**

**2. rozdziale XV ust. 2 SWZ, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

2. Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do dnia **13.12.2021 r. do godz. 09:00.**

**3. rozdziale XVI ust. 1 SWZ, który po modyfikacji otrzymuje brzmienie:**

1. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **13.12.2021 r. o godzinie 11:00.**

D Y R E K T O R  
*mg*  
mgr Magdalena Gościńiewicz

**MIEJSKI OŚRODEK  
POMOCY RODZINIE**  
ul. Studzienna 2  
25-544 KIELCE  
NIP 959-08-30-858 Reg. 003677051  
(88)

