



Łódź, dnia 9 kwietnia 2021 r.

LDZ-WA.271.1.2021

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA

Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 19 września 2019 roku (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) udzielam odpowiedzi na pytania, które wpłynęły do Urzędu Statystycznego w Łodzi od uczestnika postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą: „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Statystycznego w Łodzi i jego Oddziałów w Brzezinach, Piotrkowie Trybunalskim i Sieradzu”.

Pytanie 1.

Zamawiający w punkcie 6, załącznika nr 1 do ogłoszenia (Opis przedmiotu zamówienia) oraz w pkt. 9 Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia wskazuje godziny doręczenia przesyłek przychodzących do Zamawiającego. Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztove art. 46 ust. 2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczenia 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 doręczenia 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.

Odpowiedź:

Wymagania, związane z dostarczaniem przez Wykonawcę przesyłek adresowanych do Zamawiającego stanowią część przedmiotu zamówienia, nie są przez niego łączone ze świadczeniem usług dotyczących przesyłek nadawanych przez Zamawiającego i jako część przedmiotu zamówienia znalazły się w jego opisie (pkt.6 załącznika nr 1 do SWZ).

Zamawiający uważa, że umowa zawarta z Wykonawcą winna zawierać ustalenia dotyczące sposobu i czasu dostarczania przesyłek do Zamawiającego (pkt. 9 załącznika nr 5 do SWZ) niezależnie od ustaleń dotyczących nadawania przesyłek przez Zamawiającego.

Wskazanie godzin dostarczania przesyłek przez Wykonawcę jest podyktowany organizacją pracy Zamawiającego związaną z przyjęciem przesyłek, ich rozdysponowaniem, obiegiem korespondencji urzędowej i koniecznością zapewnienia terminowej realizacji zadań Urzędu.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zapis dotyczący godzin dostarczania przesyłek w pkt.6 Opisu przedmiotu zamówienia - załącznika nr 1 do SWZ oraz pkt. 9 Projektowanych postanowień umowy – załącznik nr 5 do SWZ zostanie zmodyfikowany i otrzyma brzmienie:

„Pod ww. adresy Wykonawca będzie dostarczał pocztę we wszystkie dni robocze od poniedziałku do piątku w godzinach pracy Zamawiającego, ale nie później niż do godziny 13.00.”

Urząd Statystyczny w Łodzi

ul. Suwalska 29, 93-176 Łódź
tel. 42 683 91 00, 683 91 01
SekretariatUSLDZ@stat.gov.pl
lodz.stat.gov.pl

Pytanie 2.

Zamawiający w pkt. 17 Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia termin płatności określa następująco: „Zamawiający dokona zapłaty prawidłowo wystawionej faktury przelewem w terminie 30 dni od daty jej doręczenia do siedziby 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 wystania 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. Istotnym jest fakt, że przepisy nie określają terminu, jaki fakturobiorca potrzebuje na określenie prawidłowości otrzymanego dokumentu, co prowadzić może do sztucznego przedłużania terminu płatności.

Zgodnie z „Regulaminem świadczenia usług powszechnych oraz Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej w wniesieniu reklamacji określone jest terminami.

Reklamację można wnieść:

- 1) nie wcześniej niż po upływie 14 dni licząc od dnia nadania i nie później niż w terminie 12 miesięcy licząc od dnia nadania przesyłki,
- 2) bezpośrednio, przy przyjęciu przez adresata uszkodzonej przesyłki lub, w której adresat stwierdzi ubytek lub uszkodzenie zawartości przesyłki (przesyłka z protokołem), nie później niż w terminie 12 miesięcy licząc od dnia jej nadania,
- 3) w terminie 7 dni od dnia przyjęcia przesyłki przez adresata jeżeli ubytki lub uszkodzenia zawartości przesyłki były widoczne,
- 4) nie wcześniej niż po upływie 4 dni licząc od dnia nadania w przypadku opóźnienia doręczenia przesyłki listowej rejestrowanej najszybszej kategorii (priorytet).

Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 26 listopada 2013 r. w sprawie reklamacji usługi pocztowej operator pocztowy rozpatruje reklamację niezwłocznie i udziela odpowiedzi na reklamację w terminie nie dłuższym niż 30 dni od dnia otrzymania reklamacji.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnosi o doprecyzowanie terminu jaki Zamawiający potrzebuje na określenie prawidłowości wystawionej faktury VAT przez Wykonawcę lub o zmianę zapisu na następujący: „Zamawiający dokona zapłaty wystawionej faktury przelewem w terminie 21 dni od daty jej wystawienia”, co pozwoli terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na częściową zmianę zapisów w pkt. 17 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ.

Pkt. 17 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający dokona zapłaty prawidłowo wystawionej faktury przelewem w terminie 21 dni od daty jej doręczenia do siedziby Zamawiającego.”

Pytanie 3.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu w pkt. 18 Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia na następujący: Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy. 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

Urząd Statystyczny w Łodzi

ul. Suwalska 29, 93-176 Łódź
tel. 42 683 91 00, 683 91 01
SekretariatUSLDZ@stat.gov.pl
lodz.stat.gov.pl

uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone 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.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów w pkt. 18 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ.

Pkt. 18 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ otrzymuje brzmienie:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Pytanie 4.

W pkt. 22-23 Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia Zamawiający pisze:

22. *Zamawiający wymaga, aby wszystkie osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji zamówienia, polegające na dostarczaniu przesyłek do Zamawiającego, odbieraniu przesyłek od Zamawiającego, doręczaniu przesyłek adresatom oraz wydawaniu przesyłek były zatrudnione na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 par. 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.*

23. *Wykonawca zobowiązuje się do przedłożenia Zamawiającemu w trakcie trwania umowy na każde jego pisemne wezwanie, w terminie 14 dni od daty jego otrzymania, dokumentacji dotyczącej spełnienia w/w wymogów, na którą składać się będzie pisemne oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy o wypełnieniu klauzuli społecznej, wraz z nie starszym niż 3 miesiące zaświadczeniem ZUS o niezaleganiu w opłaceniu składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne za zatrudnionych.*

Wykonawca wnosi o modyfikację w przedmiotowym zakresie. Rozumiemy intencję Zamawiającego w tym względzie, jednakże uwzględniamy fakt, że w przedmiocie zamówienia są ujęte usługi realizowane w obrocie zagranicznym, których realizacji uzależniona jest także od innych przewoźników i operatorów, działających w oparciu o prawo obowiązujące w danym kraju, spełnienie tego warunku przez Wykonawcę jest niemożliwe. Nadto, Wykonawca także korzysta z innych alternatywnych form zatrudnienia. Dodatkowo, w pkt. 24 Zamawiający nakłada karę na Wykonawcę zgodnie z poniższym zapisem: *W razie uchybienia obowiązkom, o których mowa w pkt. 22 i 23 Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% liczonej od wartości brutto złożonej oferty za każdy miesiąc uchybienia obowiązkom.*

Zdaniem wykonawcy możliwość naliczenia kary umownej istnieje w sytuacji nie mającej wpływu na możliwość korzystania z usług przez Zamawiającego, a także jakość tych usług, z uwagi na mogącą wystąpić fluktuację kadrową. Zmiana taka nie ma wpływu na jakość świadczenia usługi, terminowość itp. W związku z powyższym, z jakiego tytułu ma być naliczona kara? Przeptywy kadrowe mają miejsce i nie są bezpośrednio związane z pracodawcą. Wykonawca w związku z tym zwraca się z prośbą o usunięcie w/w kary, która jest zbyt wysoka do konsekwencji wynikających z fluktuacji pracowników lub o jej modyfikację na następującą: Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% liczonej od rocznej wartości kontraktu brutto za każdy miesiąc uchybienia obowiązkom.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację w przedmiotowym zakresie.

Pkt 22 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający wymaga, aby wszystkie osoby wykonujące czynności w zakresie realizacji zamówienia, polegające na dostarczaniu przesyłek do Zamawiającego i odbieraniu przesyłek od Zamawiającego były zatrudnione na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę lub podwykonawcę, jeżeli wykonywanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 par. 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.”

Urząd Statystyczny w Łodzi

ul. Suwalska 29, 93-176 Łódź
tel. 42 683 91 00, 683 91 01
SekretariatUSLDZ@stat.gov.pl
lodz.stat.gov.pl

Pkt 24 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ otrzymuje brzmienie:

W razie uchybienia obowiązkom, o których mowa w pkt. 22 i 23 Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 0,1% liczonej od rocznej wartości kontraktu brutto za każdy miesiąc uchybienia obowiązkom.

Pytanie 5.

W pkt. 29 Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia Zamawiający wskazuje, że *Wysokość wynagrodzenia należnego Wykonawcy może ulec zmianie, w przypadku zmiany:*

- 1) *stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego,*
- 2) *wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie przepisów ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,*
- 3) *zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne,*
- 4) *zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych,*

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalić 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 zapytania, Wykonawca 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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę poprzez modyfikację zapisów pkt 29, poprzez dodanie podpunktu 5) o następującym brzmieniu:

„w przypadku zatwierdzenia przez Prezesa Urzędu Komunikacji zmiany cen za powszechne usługi pocztowe lub w inny sposób przewidziany w ustawie Prawo Pocztowe, bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na częściową modyfikację zapisów w pkt. 29 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ przez dodanie podpunktu 5) w brzmieniu: „cen za powszechne usługi pocztowe zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Komunikacji lub w inny sposób przewidziany w ustawie Prawo Pocztowe”

Pytanie 6.

Zamawiający w pkt Projektowanych postanowień umowy stanowiących załącznik nr 5 do ogłoszenia określił kary umowne w wysokości:

Urząd Statystyczny w Łodzi

ul. Suwalska 29, 93-176 Łódź
tel. 42 683 91 00, 683 91 01
SekretariatUSLDZ@stat.gov.pl
lodz.stat.gov.pl

1) Zamawiający jest uprawniony do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości 3% ogłoszenia maksymalnego wynagrodzenia, określonego w Formularzu ofertowym, w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy w całości lub w części z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

2) Wykonawca jest uprawniony do obciążenia Zamawiającego karą umowną w wysokości 3% maksymalnego wynagrodzenia, określonego w Formularzu ofertowym, w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn zależnych od Zamawiającego.

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów dotyczących kar za odstąpienie od umowy lub o złagodzenie kary na niższą, np. 0,5% wartości zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisów w pkt. 36 ppkt. 1 i 2 Projektowanych postanowień umowy załącznika nr 5 do SWZ.

Podpunkty 1 i 2 pkt. 36 otrzymują brzmienie:

1.) Zamawiający jest uprawniony do obciążenia Wykonawcy karą umowną w wysokości 1% maksymalnego wynagrodzenia, określonego w Formularzu ofertowym, w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy w całości lub w części z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

2.) Wykonawca jest uprawniony do obciążenia Zamawiającego karą umowną w wysokości 1% maksymalnego wynagrodzenia, określonego w Formularzu ofertowym, w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn zależnych od Zamawiającego.

PRZEWODNICZĄCY
Komisji Przetargowej
Grażyna Rogala
Grażyna Rogala

Urząd Statystyczny w Łodzi

ul. Suwalska 29, 93-176 Łódź
tel. 42 683 91 00, 683 91 01
SekretariatUSLDZ@stat.gov.pl
lodz.stat.gov.pl