

IUE.271.12.2023

WYJAŚNIENIE NR 1

W załączeniu przedkładamy wyjaśnienie do złożonego zapytania:

Pytanie 1. W celu przyspieszenia przekazywania faktur czy Zamawiający dopuszcza elektroniczne przekazywanie faktur na wskazany przez Zamawiającego w chwili przygotowania umowy stosowny adres e-mail. Z racji, iż taka forma przekazywania faktur jest bezpieczna i natychmiastowa po wygenerowaniu, dodatkowo zapewni Zamawiającemu stosownie dużo czasu na opłacenie w terminie należności wynikających z wystawionych faktur – **zamawiający dopuszcza taką możliwość adres e-mail to: sekretariat@czarna.com.pl;**

Pytanie 2. Odnosząc się do zapisów SWZ Rozdz. III, Zamawiający dopuścił możliwość powierzenia wykonania części zamówienia podwykonawcy/om. W dokumentach zamówienia określił również, że postępowanie prowadzone jest w oparciu o przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Czy słusznie interpretujemy, że również w zakresie podwykonawstwa zastosowanie będą miały właściwe przepisy przedmiotowej ustawy? Podwykonawstwem w rozumieniu ustawy Prawo zamówień publicznych nie jest każda relacja między dwoma podmiotami, ale tylko taka, która bazuje na umowie zawartej między wykonawcą a podwykonawcą w formie pisemnej, o charakterze odpłatnym, na mocy której podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia. Z powyższego wynika, że podwykonawstwo polega na bezpośredniej realizacji części zamówienia przez podmiot nie będący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 3. Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania (Ogłoszenie o zamówieniu i SWZ Rozdz. VI), wśród fakultatywnych podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, również podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8 i 10 ? – **tak;**

Pytanie 4. Zamawiający w OPZ pkt. 6 określa, że „Odbioru dokonywać będzie upoważniony przedstawiciel Wykonawcy po okazaniu stosownego upoważnienia”. Wykonawca zwraca się z zapytaniem: Czy Zamawiający ma na myśli odbiór przesyłek przez pracownika Wykonawcy w urzędzie pocztowym od pracownika Zamawiającego? Czy odbiór przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy z siedziby Zamawiającego w ramach usługi odbioru? Wykonawca informuję, że usługa odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego zwana Poczta Firmowa jest usługą płatną i jeśli Zamawiający ma na myśli taką usługę wymaga to modyfikacji formularza cenowego i uwzględnienia możliwości wyceny takiej usługi przez Wykonawcę - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 5. Odnosząc się do zapisów OPZ ust. 2. oraz Istotnych postanowień Umowy ust. 2 i 3 w których Zamawiający wymaga od Wykonawcy zatrudnienia na umowę o pracę osób wykonujących działalność

operacyjną w zakresie czynności doręczania i odbioru korespondencji, Wykonawca informuje, iż nie uchyla się od przestrzegania obowiązujących przepisów w tym wskazanych w Pzp i Kodeksie Pracy dot. wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego w OPZ i Istotnych postanowieniach umowy czynności w zakresie realizacji przedmiotu zamówienia, lecz wskazuje Zamawiającemu iż określenie działalności operacyjną w zakresie czynności doręczania i odbioru korespondencji jest określeniem zbyt ogólnym. Wykonawca zwraca uwagę na rozbudowaną strukturę Wykonawcy, skalę prowadzonej działalności, liczbę pracowników zatrudnionych na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę (ponad 65 000), a równocześnie określenie przez Zamawiającego wielu czynności, które muszą być wykonywane w ramach stosunku pracy, a w praktyce wszystkich czynności składających się na realizację przedmiotu zamówienia, a które realizowane są przez liczny personel Wykonawcy oraz uwzględniając fakt, iż pozyskanie dokumentów/oświadczeń określonych przez Zamawiającego wobec potencjalnie znacznej grupy osób jest fizycznie niemożliwe (w szczególności dostarczenie umów o pracę potencjalnie dla 40 000 pracowników). Mając na uwadze iż Zamawiający w przeważającej części nadaje korespondencję skierowaną na teren Gminy Czarna bądź okolic oraz mając na uwadze skalę działalności Wykonawcy, a także liczbę osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę pracowników, Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o ograniczenie grona pracowników do maksymalnie 10 osób, pracowników przyjmujących lub doręczających przesyłki na terenie działania Gminy Czarna, lub pracownika wyznaczonego do nadzoru nad realizacją umowy, co będzie odpowiadało zakresowi terytorialnemu działania Zamawiającego i przedmiotowi zamówienia i co w żaden sposób nie ograniczy uprawnień Zamawiającego w zakresie ewentualności kontroli spełnienia przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia na podstawie stosunku pracy - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 6. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 4 jest wpisane: „W ostatnim kwartale Wykonawca jest zobowiązany do dostarczenia w/w raportu osobnym listem poleconym do dnia 15-01-2023r.” Czy Wykonawca ma rozumieć, że Zamawiającemu chodziło o 15-01-2025r - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 7. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 19 jest wpisane: „Umowa zostaje zawarta na czas określony z mocą obowiązującą od dnia zawarcia do dnia 31.12.2023r.” Czy Wykonawca ma rozumieć, że Zamawiającemu chodziło o 31-12-2024r. - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 8. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 17 Zamawiający wymaga od Wykonawcy w razie zmiany Regulaminu świadczenia usług do niezwłocznego dostarczenia nowego regulaminu. Wykonawca informuję, że Regulamin świadczenia usług powszechnych jest ogólnodostępny i stale uaktualniany na stronie www.poczta-polska.pl, zatem nie ma obowiązku indywidualnego informowania każdorazowo o takiej sytuacji. Wykonawca zwraca się zatem o zmianę zapisu w ust. 17 bądź jego wykreślenie – **niniejszym zamawiający wykreśla przedmiotowe zapisy;**

Pytanie 9. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 21 i 22 Zamawiający odnosi się do sytuacji zmian cen o których mowa w ust. 24. Natomiast ust. 24 informuje, że „Wykonawca co miesiąc wystawi fakturę obejmująca faktycznie zrealizowane ilości poszczególnych przesyłek”. Wykonawca zwraca się zatem do Zamawiającego o doprecyzowanie zapisów w ust. 21 i 22 w Istotnych postanowieniach umowy – **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania, zapisy nie wykluczają wprowadzenia do treści umowy nowych cen**

regulowanych z chwilą ich wprowadzenia;

Pytanie 10. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 25, Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując u Wykonawcy termin płatności faktury jako 14 dni od dnia doręczenia prawidłowo wystawionej faktury. 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. Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?
- **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 11. Zamawiający w Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 25, określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. 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: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”? - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 12. W Załączniku nr 6 do SWZ Istotne postanowienia umowy w ust. 34 Zamawiający naliczy kary umowne w wysokości 500,00 zł, za każdorazowy brak raportu o którym mowa w ust. 4. Zaproponowana kara umowna, jest nieproporcjonalnie wysoka w stosunku do przedmiotu zamówienia. Wykonawca zwraca się z prośbą o jej złagodzenie do 100 zł za każdy przypadek, ponieważ kara ma spełniać funkcję odszkodowawczą, a nie przychodową - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 13. W Projektowych postanowieniach umowy w ust. 36 Zamawiający wyraża zgodę na zmianę cennika usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym, jednak w każdym wypadku ta zmiana musi być zatwierdzona przez Zamawiającego. Wykonawca informuje, że jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać 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 zaproszenia, 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. Ponadto zauważyć należy, iż Wykonawca zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty przetargowej. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów w zakresie podatków, w tym w szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT, wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto. W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o usunięcie w ust. 36 pkt. 2 w Projektowych postanowieniach umowy zapisu „Zmiana wynagrodzenia musi być w każdym wypadku zatwierdzona przez Zamawiającego” w całości, tym bardziej, że zmiana cennika usług powszechnych zawsze jest zatwierdzana przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, będącego regulatorem rynku usług pocztowych i ten fakt powinien być wystarczający do zaakceptowania zmiany cennika - **zamawiający potwierdza i akceptuje treść zapytania;**

Pytanie 14. W Projektowych postanowieniach umowy w ust. 36 pkt. 4 Zamawiający określa graniczny termin wykonania zamówienia do dnia 31.12.2022r. Czy Wykonawca ma rozumieć, że chodzi o 31-12-2024r.?- **tak.**

WÓJT
Józef Chudy