

Police, 30 grudnia 2018 r.

Przetarg nieograniczony na

„Świadczenie usług pocztowych dla Urzędu Miejskiego w Policach”

Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U.z 2018 poz. 1988), przekazuje treść wniesionych zapytań wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie 1

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę cen usług pocztowych w trakcie trwania umowy w przypadku ich akceptacji przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztowe?

Zamawiający nie dopuszcza zmian cen w trakcie trwania umowy.

Pytanie 2

Czy Zamawiający dopuszcza zmiany cen za wykonywane usługi w trakcie trwania umowy w przypadku zmiany wysokości podatku VAT?

Cena usługi netto pozostanie bez zmian, zmieni się tylko wysokość stawki VAT.

W Rozdziale XVI – Zmiany postanowień zawartej umowy jest zapis:

„Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto za wykonywane usługi w trakcie trwania umowy w przypadku zmiany wysokości podatku VAT za usługi pocztowe w 2018 roku”.

Prosimy o zmianę tego zapisu na : „Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto za wykonywane usługi w trakcie trwania umowy w przypadku zmiany wysokości podatku VAT za usługi pocztowe w 2019 roku”.

Zamawiający dopuszcza zmiany cen w trakcie trwania umowy w przypadku zmiany wysokości podatku VAT za usługi pocztowe.

Zamawiający zmienił zapis na „Zamawiający dopuszcza zmiany cen jednostkowych brutto za wykonywane usługi w trakcie trwania umowy w przypadku zmiany wysokości podatku VAT za usługi pocztowe w 2019 roku”.

Pytanie 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby zapisy Umowy uwzględniały zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w poniższych przypadkach:

- 1) stawki podatku od towarów i usług,*
- 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 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*

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

Zwracamy uwagę, że nawet Umowy zawierane na okres krótszy (mniej niż 12 miesięcy), bywają w pewnych okolicznościach (przykładowo w okresie na przełomie roku) wrażliwe na wpływ czynników makroekonomicznych, zatem konieczność zawierania postanowień o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy jest jak najbardziej uzasadniona.

Bez wątpienia istotnym celem wprowadzenia ww. zmian jest zapewnienie bezpieczeństwa zatrudnienia i godnego wynagrodzenia wszystkim tym pracownikom wykonawcy, którzy zostali zaangażowani do realizacji określonego zamówienia publicznego. Taka postawa pozwoli wzmocnić nie tylko rynek

pracy, ale także prawidłową wycenę ofert oraz sposób realizacji zamówienia. Troska o należyte wynagrodzenie wykonawcy niejednokrotnie może się przełożyć na jakość oraz efektywność realizowanych przez wykonawców zamówień, o którą od dawna tak bardzo zabiegają instytucje zamawiające.

Zamawiający dopuszcza zmiany cen w trakcie trwania umowy jedynie w przypadku zmiany podatku VAT za usługi pocztowe.

Pytanie 4

Czy Zamawiający dopuszcza zastosowanie programu elektronicznego – EN (elektroniczny nadawca). Elektroniczny Nadawca (EN) to internetowa aplikacja, która powstała z myślą, aby usprawnić proces nadawania przesyłek pocztowych. Umożliwia elektroniczny proces nadawania przesyłek. Za pomocą tego programu, jest możliwość samodzielnego generowania dokumentów nadawczych, tworzenia książki adresowej – łatwe zarządzanie własną bazą odbiorców (adresatów), generowania nalepek adresowych. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o nadawanych przesyłkach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Wszystkie przesyłki nadane za pomocą aplikacji można śledzić z jej panelu lub generować poprzez zbiorczy raport w formacie xls.

Zamawiający nie dopuszcza zastosowania programu elektronicznego-EN (elektroniczny nadawca)

Pytanie 5

Czy Zamawiający dopuszcza oznakowanie przesyłek wyróżniających poszczególne usługi zgodnie z Regulaminem Wykonawcy w miejscu uzgodnionym z Zamawiającym?

Zamawiający dopuszcza oznakowanie przesyłek wyróżniających poszczególne usługi zgodnie z Regulaminem Wykonawcy w miejscu uzgodnionym z Zamawiającym.

Pytanie 6

Czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy wykonawczej do umowy ramowej lub dopisanie do przedstawionego wzoru umowy elementów nie ujętych w umowie, a mającymi wpływ na warunki współpracy? Umowa wykonawcza nie stałaby w sprzeczności z umową ramową, a jedynie uzupełniłaby postanowienia umowy?

Zamawiający nie dopuszcza podpisania umowy wykonawczej do umowy ramowej.

Do przedstawionego wzoru umowy zostaną dodane elementy wynikające z możliwości, które Zamawiający dopuścił do wykonania w trakcie trwania postępowania, a które w umowie nie zostały ujęte.

Pytanie 7

W Rozdziale XIII – Opis Kryteriów, Zamawiający jako 2 kryterium określił „Liczbę osób zatrudnionych w przeliczeniu na pełnozatrudnionych wg stanu na dzień 1 października 2018 r.” Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę daty wyliczenia wskaźnika na dzień 30.09.2018 r.?

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę daty wyliczenia wskaźnika na dzień 30.09.2018 r.

Pytanie 8

W §5 ust. 1 Wzoru Umowy Zamawiający zawarł zapis : Maksymalne wynagrodzenie na wykonanie przedmiotu umowy zgodnie ze złożoną ofertą nie przekroczy kwotyzł brutto (słownie złotych brutto:) z tego:

- 1) w 2019 roku -brutto (słownie:),*
- 2) w 2020 roku -brutto (słownie:).*

w § 9 pkt. 1 Wzoru Umowy istnieje zapis:

„Umowa zostaje zawarta na okres od dnia 01.01.2019 r. do dnia 31.12.2019 r.”

Prosimy o usunięcie zapisu w § 5 ust. 1 pkt. 2 wzoru umowy.

Zamawiający zmienił zapis na:

W §5 ust. 1 Wzoru Umowy Zamawiający zawarł zapis : Maksymalne wynagrodzenie na wykonanie przedmiotu umowy zgodnie ze złożoną ofertą nie przekroczy kwotyzł brutto (słownie złotych brutto:) z tego płatne:

- 1) w 2019 roku -brutto (słownie:),*
- 2) w 2020 roku -brutto (słownie:).*

Pytanie 9

W Rozdziale III – Opis przedmiotu zamówienia Zamawiający wskazuje art. 67 ust. 1 pkt. 6, natomiast w Umowie zawarł zapis : Umowa niniejsza zostaje zawarta z Wykonawcą wybranym w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.), dalej "ustawa Pzp".

Prosimy o ujednoczenie zapisów.

Umowa zostaje zawarta w wyniku przeprowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z art. 39 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm), natomiast art. 67 ust.1 pkt.6 informuje o możliwości udzielenia zamówienia z wolnej ręki, polegającej na powtórzeniu podobnych usług jeżeli takie zamówienie zostało przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego.

Pytanie 10

W §3 ust. 3 Wzoru Umowy jest zapis:

„Zamawiający może wnieść wszelkie reklamacje dotyczące realizacji usługi pocztowej na piśmie do Punktu Poczтового”.

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu na:

Reklamacje, z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług, Nadawca może wnieść za pośrednictwem aplikacji Elektroniczny Nadawca, o której mowa w ust. 1, lub za pomocą formularza dostępnego na stronie internetowej www.ereklamacje.poczta-polska.pl.

Wprowadzenie elektronicznego systemu składania reklamacji usprawnia obieg dokumentacji oraz przyspiesza proces rozpatrywania reklamacji.

Zamawiający zmienił zapis na :

„Zamawiający może wnieść wszelkie reklamacje dotyczące realizacji usługi pocztowej na formularzu dostępnym na stronie internetowej www.ereklamacje.poczta-polska.pl”.

Pytanie 11

W § 3 ust. 4 wzoru umowy jest zapis - Rozpatrzenie reklamacji, o której mowa w ust. 3, przez Wykonawcę nastąpi w ciągu 14 dni roboczych od dnia otrzymania reklamacji przez Wykonawcę. Zgodnie z § 9 ust. 1 Rozporządzenia 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. Prosimy o usunięcie zapisu lub zmianę na 30 dni.

Zamawiający zmienił zapis na 30 dni.

Pytanie 12

W § 3 ust. 5 Wzoru Umowy jest zapis:

„Wykonawcy przysługuje prawo do negatywnego rozstrzygnięcia reklamacji, o której mowa w ust. 4, tylko i wyłącznie, w przypadku kiedy na opóźnienie lub wadliwe wykonanie całości lub części umowy miała wpływ siła wyższa.

Mogą wystąpić inne sytuacje np. nieprawidłowy/niepełny adres, niedostateczne opakowanie przesyłki, które uzasadniać będą negatywne rozpatrzenie reklamacji, w związku z czym Wykonawca nie może zobowiązywać się, że prawo do odmowy uwzględnienia reklamacji będzie przysługiwało wyłącznie w sytuacji opisanej w tym postanowieniu.

Wykonawca wnosi o usunięcie zapisu z Umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 13

W § 4 ust. 1 Wzoru Umowy jest zapis - Wykonawca zobowiązany jest świadczyć usługi pocztowe zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2017 r., poz. 1481), dalej „ustawy Pp” i wewnętrznymi regulaminami Wykonawcy, wydanym na podstawie obowiązujących przepisów prawa, o ile regulaminy te nie pozostają w sprzeczności z postanowieniami niniejszej umowy i specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ).

Wykonawca prosi o zmianę Dziennika Ustaw na aktualny (Dz. U. z 2018 r., poz. 2188)

Zmiana została naniesiona.

Pytanie 14

W § 7 ust. 4 Zamawiający zawarł zapis:

„Wypłata wynagrodzenia nastąpi w terminie 14 dni od daty otrzymania faktury VAT, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę”.

Prosimy o zmianę terminu płatności faktur na 14 dniowy termin płatności liczony od daty wystawienia faktury.

Zapis umieszczony przez Zamawiającego nie pozwala Wykonawcy na jednoznaczne wskazanie terminu płatności faktury, co znacząco utrudni rozliczenia pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą.

W związku z powyższym prosimy o jego modyfikację.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu płatności faktur. Zamawiający wyraża zgodę na otrzymywanie faktur w wersji elektronicznej.

Pytanie 15

W § 7 ust. 5 wzoru umowy Zamawiający zawarł zapis:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

Prosimy o modyfikację zapisu na poniższy:

Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Zapis umieszczony przez Zamawiającego nie pozwala Wykonawcy na jednoznaczne wskazanie terminu płatności faktury, co znacząco utrudni rozliczenia pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 16

Prosimy o wyjaśnienie zapisu w § 8 pkt 2 Wzoru Umowy co Zamawiający rozumie pod pojęciem "nienależne wykonanie"?

Czy jednokrotne opóźnienie w doręczeniu przesyłki też będzie podstawą do rozwiązania Umowy, a co za tym idzie do naliczenia kary umownej?

Zamawiający informuje, że jednokrotne opóźnienie w doręczeniu przesyłki nie będzie podstawą do rozwiązania Umowy.

Pytanie 17

W § 8 ust. 3 wzoru umowy, Zamawiający umieścił zapis :

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1 % wartości brutto Umowy określonej w § 5 ust. 1, w przypadku rozwiązania Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy”. Uprzejmie informujemy, że wskazana kara umowna, są jednostronna i obciąża tylko Wykonawcę, zatem nosi znamiona nierównego traktowania stron Umowy.

Prosimy o wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kary umownej i w to miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych.

Utrzymanie zapisu o karach w niezmienionej formule uniemożliwi Wykonawcy złożenie oferty z powodu zbyt dużych kar, nieadekwatnych do popełnionego uchybienia.

Nie jest to klauzula jednostronna albowiem jest ona związana z zachowaniem Wykonawcy i to z powodu jego winy może dojść do rozwiązania umowy. Zapis tak określony nie daje podstawy do jednostronnego naliczania kary umownej, lecz wyłącznie w przypadku spełniania się przesłanek zależnych wyłącznie od Wykonawcy. Zamawiający nie widzi podstaw do wykreślenia tego zapisu.

Pytanie 18

W § 8 ust. 5 wzoru umowy, Zamawiający umieścił zapis:

„ W przypadku, gdy Zamawiający poniósł z ww. przyczyn szkodę przekraczającą wysokość odszkodowania, roszczeń, o których mowa w ust. 1 lub kary umownej, może on dochodzić odszkodowania za szkodę w pełnej wysokości od Wykonawcy na zasadach ogólnych.”

Postanowienie to jest niezgodne z Prawem pocztowym, które w pełni reguluje kwestię odszkodowania za nienależyte wykonanie lub niewykonanie usługi (art. 87 ust. 1), zaś odszkodowania na zasadach Kodeksu cywilnego nadawca może żądać w ściśle określonych w ustawie przypadkach (art. 87 ust. 5)

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie w/w ust.

Tak prawo pocztowe reguluje kwestię odpowiedzialności wskazując na jej podstawy, nie reguluje zaś kwestii szkody związanej z zachowaniem się Wykonawcy. Z drugiej strony skoro art. 87 odwołuje się do kodeksu cywilnego, to postanowienia umowne bazujące na umowie doznają zawsze ograniczeń

wskazanych w prawie pocztowym. Uzasadnienie żądania wykreślenia tego zapisu jest wewnętrznie sprzeczne i nie dostrzega zakresu regulacji na które się ewentualny oferent powołuje. Art. 87 ust 1 prawa pocztowego odwołuje się właśnie do kodeksu cywilnego, zaś ust. 5 wskazuje podstawy odpowiedzialności, przy czym dotyczy do niewykonania danej usługi, nie zaś niewykonywania umowy na świadczenie usług. Poza bowiem roszczeniem związanym z daną przesyłką, Zamawiający wskutek działania operatora może ponieść inne szkody i tego w istocie ten zapis dotyczy. Reasumując – brak jest podstaw do wykreślenia tego zapisu.

Pytanie 19

W § 8 ust. 6 Wzoru Umowy Zamawiający umieścił zapis : „W razie naliczenia Wykonawcy przez Zamawiającego kary umownej, roszczeń lub odszkodowania, o których mowa w ust. 1, Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącania jej z należnego mu wynagrodzenia zgodnie z wystawioną notą obciążeniową Zamawiającego.”

Płatność za zrealizowane usługi zgodnie z warunkami Umowy jest obowiązkiem Zamawiającego. W przypadku niewłaściwego wykonywania usługi Zamawiającemu przysługuje prawo złożenia reklamacji na jakość wykonanych usług min. zgodnie z zapisami Prawa Poczтового, Regulaminów świadczenia usług Wykonawcy w określonym terminie, który nie będzie się zamykał w okresach rozliczeniowych. Tak więc potrącanie przez Zamawiającego należności z tytułu kar umownych nie jest możliwe przed rozpatrzeniem reklamacji i wprowadza wiele niejasności w rozliczeniach pomiędzy stronami

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie w/w ust.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 20

W § 12 Wzoru Umowy jest zapis - Zamawiający dopuszcza zmiany w umowie w stosunku do treści oferty polegające zmniejszeniu maksymalnego zobowiązania Zamawiającego wynikającego z umowy, w związku nadawaniem przesyłek u operatora wyznaczonego, w sytuacjach, o których mowa powyżej. Nie do końca wiadomo co Zamawiający miał na myśli tworząc ten zapis. Wymaga on wyjaśnienia i doprecyzowania.

W związku z powyższym zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie w/w zapisu lub jego modyfikację.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie 21

Zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisów zawartych w § 13 wzoru umowy.

Legalność przetwarzania danych przez Poczta Polska jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji . na podstawie art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztowe).

Poczta Polska S.A. jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe, tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. Zgodnie z dyspozycją art. 42 ww. ustawy informacje lub dane objęte tajemnicą pocztową mogą być zbierane, utrwalane, przechowywane, opracowywane, zmieniane, usuwane lub udostępniane tylko wówczas, gdy czynności te dotyczą

świadczonej usługi pocztowej albo są jej niezbędne do jej wykonania lub przepisy odrębne stanowią inaczej.

Poczta Polska S.A., w momencie przekazania jej danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych.

Zamawiający przychyła się do Państwa stanowiska dotyczącego legalności przetwarzania danych przez Poczta Polską na podstawie art. 6 ust. 1 lit. c) Rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE - przetwarzanie jest niezbędne do wypełnienia obowiązku ciążącego na administratorze (w związku z ustawą Prawo Pocztove).

Natomiast w przypadku wyłonienia w przetargu innego operatora Zamawiający nie wyklucza konieczności zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych.

Zamawiający usunął § 13 wzoru umowy.

Pytanie 22

W przypadku odpowiedzi negatywnej do pytania 21:

- w § 13 ust. 5 Zamawiający wymaga od Wykonawcy natychmiastowego powiadomienia Administratora Danych Osobowych. Prosimy o uzupełnienie zapisu poprzez dodanie adresu e-mail Administratora Danych Osobowych po stronie Zamawiającego.

- w § 13 ust. 7 wzoru umowy jest zapis:

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość rozwiązania umowy w przypadku stwierdzenia przez Wykonawcę omijania warunków bezpieczeństwa i ochrony danych osobowych. W takim przypadku Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia umownego brutto określonego w § 5 ust. 1”

Rozporządzenie Parlamentu Europejskiego I Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/, ściśle określa kary z tytułu nieprzestrzegania zapisów RODO, wnosimy o usunięcie zapisu.

Z up. BURMISTRZA POLIC

Agnieszka Komor
Sekretarz Gminy