

Bydgoszcz, 31.10.2018 r.

Nr sprawy: DOA.271.87.2018

Wyjaśnienie treści ogłoszenia o zamówieniu

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Bydgoszczy oraz Powiatowego Zespołu ds. Orzekania o Niepełnosprawności w Bydgoszczy.**

W dniu 30 października 2018 r. wpłynęło zapytanie o wyjaśnienie treści ogłoszenia o zamówieniu. Wykonawca zwrócił się z następującymi zapytaniami:

Pytanie

1. Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego na konkretną godzinę. Zamawiający w części IV pkt 11 Ogłoszenia o zamówieniu określa jednak godziny doręczenia (od 10.00 do 13.00), które nie uwzględniają zapisów w/w ustawy ale także uniemożliwiają Wykonawcy przystąpienie do w/w przetargu z uwagi na naruszanie obowiązujących u Wykonawcy dla wszystkich Nadawców procesów pocztowych, w związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie z w/w pkt 11 Ogłoszenia o zamówieniu słów „w godz. od 10.00 do 13.00” t.j. o godzinie doręczania przesyłek jak również wnosi o wykreślenie w/w godzin ze Wzorce Umowy zawartych w § 6 ust. 10.

Odpowiedź

Zamawiający w części IV Ogłoszenia o zamówieniu w pkt 11 określa godziny doręczania przesyłek: „Wykonawca zobowiązany jest doręczać przychodzące przesyłki pocztowe do siedziby Zamawiającego każdego dnia roboczego, od poniedziałku do czwartku w godz. od 8.00 do 14.00, natomiast w piątek od godz. 8.00 do godz. 13.00”. Zamawiający wyraża zgodę na zniesienie godzin doręczania przesyłek przez Wykonawcę.

2. W ogłoszeniu o zamówieniu część IV pkt 29 ppkt 3, 4 i 5 a także w § 4 ust. 7 wzoru umowy, Zamawiający wymienia podmioty nie wymienione w części IV pkt 1, na rzecz których ma być wykonywany przedmiot zamówienia. Wykonawca wnosi więc o wyjaśnienie czy to są oddzielne podmioty, jednostki czy oddziały Zamawiającego, na których rzecz ma być świadczona usługa przez Wykonawcę a jeśli tak to Wykonawca wnosi również o modyfikację pkt 1 cz. IV Ogłoszenia o zamówieniu.

Odpowiedź

Podmioty wymienione w części IV pkt 29 ppkt 3, 4 i 5 oraz w §4 ust 7 wzoru umowy, tj. ROPS „Wyżyny” przy ul. Kapuściska 10 w Bydgoszczy, ROPS „Fordon” przy ul. Porazińskiej 9 w Bydgoszczy i Zespół Interdyscyplinarny przy ul. Toruńskiej 272 w Bydgoszczy, są komórkami organizacyjnymi Ośrodka, co wynika ze struktury organizacyjnej. Ze względu na ich lokalizację zwroty listów są bezpośrednio przekazywane do ww komórek. Głównym Zamawiającym jest Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Bydgoszczy, w związku z tym, nie ma podstaw do tego, żeby wpisywać komórki organizacyjne do przedmiotu zamówienia.

3. W części IV Ogłoszenia o zamówieniu pkt 32 oraz w § 3 ust. 4 wzoru umowy Zamawiający wymaga, aby co najmniej 3000 osób realizujących wskazane czynności było zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. Wykonawca prosi o wyjaśnienie, czy chodzi tu o 3000 osób zatrudnionych u Wykonawcy realizujących konkretne czynności na rzecz Zamawiającego czy też w ogóle o dowolnych pracowników Wykonawcy realizujących czynności wymienione w pkt. 32. Jeśli Zamawiający wskaże, że chodzi o pierwszy opisany przypadek, to Wykonawca wnosi dodatkowo o wyjaśnienie co w przypadku jeśli do wykonania czynności wskazanych w pkt 32 na rzecz Zamawiającego wymaganych jest mniej zaangażowanych pracowników niż 3000? W jaki wtedy sposób Wykonawca ma określić i wykazać zrealizowanie tego wymogu?

Odpowiedź

Zamawiający w części IV Ogłoszenia o zamówieniu w pkt 32 oraz w § 3 ust. 4 wzoru umowy wymaga, aby co najmniej 3000 osób realizujących wskazane czynności było zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. Zamawiający wyjaśnia, że mają to być dowolni pracownicy Wykonawcy realizujący czynności w pkt 32 ogłoszenia o zamówieniu, a nie realizujący czynności na rzecz Zamawiającego.

4. W części IV Ogłoszenia o zamówieniu pkt 33 ppkt 1 oraz w § 3 ust. 5 pkt 1) wzoru umowy Zamawiający „żąda oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełnienia ww. wymogów i dokonania ich oceny,” Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakich konkretnie dokumentów żąda Zamawiający skoro np. w pkt 34 Ogłoszenia o zamówieniu oraz w § 3 ust. 6 wzoru umowy mowa jest jedynie o oświadczeniach i ich wymaganej treści?

Odpowiedź

Zapis pkt 33 w części IV Ogłoszenia o zamówieniu został rozwinięty w treści pkt 34. Zamawiający również weźmie pod uwagę dodatkowe wyjaśnienia Wykonawcy, w zakresie oceny spełnienia potwierdzenia określonych wymogów, o których mowa w pkt 33 ogłoszenia.

5. Wykonawca wnosi o wykreślenie w części IV pkt 34 ppkt 1 Ogłoszenia o zamówieniu oraz w § 3 ust. 6 pkt 1) słów; „ imion i nazwisk tych osób” oraz „ i wymiaru etatu”. Wykonawca wyjaśnia, że w przypadku zamówienia obejmującego usługi pocztowe nie

jest możliwe wyodrębnienie grupy pracowników wykonujących czynności dostarczania korespondencji, obsługi korespondencji w placówkach pocztowych, spedycji i transportu, czynności ekspedycyjno-rozdzielczych, którzy dedykowani są tylko i wyłącznie do realizacji usługi pocztowej na rzecz Zamawiającego. Osoby zatrudnione przez operatorów pocztowych przy czynnościach wskazanych przez Zamawiającego wykonują te czynności nie tylko co do przesyłek nadanych przez Zamawiającego ale również przez miliony innych nadawców i nie jest możliwe wskazanie z imienia i nazwiska a co za tym idzie podanie wymiaru ich etatów, na jakich pracownicy Ci zostali zatrudnieni pracowników dedykowanych tylko Zamawiającemu. Dlatego Wykonawca wnosi o wykreślenie tego wymogu. Także art. 29 ust. 3 a Pzp odnosi się wyłącznie do czynności obejmującej realizację tylko i wyłącznie danego zamówienia a tym samym wymaga uszczegółowienia czynności a nie stawiania ogólnego wymogu zatrudnienia na umowę o pracę. Na poparcie powyższego Wykonawca cytuje co następuje: „Warto także podać przykład usług, w odniesieniu do których zastosowanie wymogu zatrudnienia na podstawie przepisów kodeksu pracy będzie w praktyce niemożliwe. Dotyczy to na przykład usług pocztowych. W ich przypadku trudne, a wręcz niemożliwe, staje się wyliczenie czasu poświęconego przez poszczególnych pracowników operatora pocztowego na obsługę zamawiającego, a w związku z tym nie jest możliwe określenie w dokumentacji postępowania wymiaru czasu pracy, w jakim muszą być zatrudnieni poszczególni pracownicy operatora w związku z realizacją przedmiotu zamówienia.” (Komentarz praktyczny Marek Stompel- Wymóg zatrudnienia w oparciu o przepisy prawa pracy po nowelizacji PZP - Źródło LEX).

Odpowiedź

Zamawiający w części IV Ogłoszenia o zamówieniu w pkt 34 ppkt 1) znosi wymóg podania wraz z oświadczeniem Wykonawcy lub podwykonawcy imion i nazwisk oraz wymiaru etatu osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę. Słowa: „imion i nazwisk tych osób” oraz „i wymiaru etatu” zostają wykreślone w ogłoszeniu o zamówieniu oraz we wzorze umowy.

6. W części XIII pkt 1 Ogłoszenia o zamówieniu, skoro dla Zamawiającego jest ważne zatrudnienie pracowników Wykonawcy na umowie o pracę, Wykonawca wnosi o rozważenie przez Zamawiającego wprowadzenia nowego kryterium tj. liczby zatrudnionych przez Wykonawcę osób na podstawie umowy o pracę np. w wysokości 20%.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia bez zmian kryterium oceny ofert określone w ogłoszeniu o zamówieniu. Zamawiający określił wymóg zatrudnienia o pracę w opisie przedmiotu zamówienia w ogłoszeniu, który nie może być opisany jako kryterium oceny ofert.

Wymóg wykazania się osobami pozostającymi w stosunku pracy może, zgodnie z art. 29 ust. 3, być ujęty w opisie przedmiotu zamówienia, natomiast przepisy dotyczące kryteriów oceny ofert na taką możliwość nie wskazują. Opis kryteriów społecznych w art. 22 pzp wyraźnie określa, że ma się to odnosić do osób, których aktywizacja zawodowa jest trudniejsza, a nie do samej formy nawiązania stosunku pracy (m. in. wyrok KIO z 28 listopada 2016r., KIO 2152/16).

7. W załączniku nr 4 – Wzorce umowy w § 5 ust. 4 Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 14 dni od daty otrzymania Faktury przez 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 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, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia termin płatności określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, za datę zapłaty wynagrodzenia Strony uznają datę uznania rachunku Wykonawcy?

Odpowiedź

Zamawiający akceptuje termin płatności faktury 21 dni od daty wystawienia faktury VAT. Za datę zapłaty wynagrodzenia Zamawiający uznaje datę uznania rachunku Wykonawcy.

8. Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego 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. 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. W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wykreślenie zapisów załącznika nr 4 – Wzoru Umowy § 5 pkt 7 a w przypadku ich pozostawienia Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie konkretnie kary umowne (inne niż wskazana wprost kara umowna w par. 11 ust. 2) za co i w jakiej wysokości Zamawiający ma na myśli. Dodatkowo Wykonawca wnosi w takim przypadku o modyfikację w/w zapisu poprzez dodanie do niego zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej” a także

o wprowadzenie przysługującej Wykonawcy możliwości naliczanie kary umownej Zamawiającemu np. za wypowiedzenie umowy z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający w tożsamej co przysługująca Zamawiającemu wysokości.

Odpowiedź

Zamawiający w § 5 wykreśla ustęp 7 wzoru umowy.

9. W nawiązaniu do § 6 ust. 6 załącznika nr 4 – Wzoru umowy Wykonawca informuje, że stosowanie przez nadawców w obrocie pocztowym różnorodnych formularzy potwierdzenia odbioru wpływa na obniżenie jakości świadczonych usług pocztowych, a także na koszty związane z procesem ich opracowywania, dlatego też druki potwierdzenia odbioru funkcjonujące w obrocie pocztowym muszą spełniać zarówno określone wymagania techniczne, jak również zapisy na formularzu merytoryczne wynikać z obowiązujących przepisów prawa. Zgodnie z § 13 ust. 4 Regulaminu świadczenia usług powszechnych Poczta Polska dopuszcza do stosowania przez klientów formularze własnego nakładu, bez konieczności ich zatwierdzania, jeżeli ich wzory są umieszczone na stronie www.poczta-polska.pl. Regulamin ten jest dokumentem na podstawie którego są świadczone usługi dla klientów. Ponieważ KPA oraz Ordynacja podatkowa nie mają aktów wykonawczych, a więc nie ma w obowiązujących aktach prawnych wzorów druków potwierdzeń odbioru w postępowaniu administracyjnym oraz postępowaniu podatkowym, Poczta Polska przygotowała wzory takich potwierdzeń odbioru, umieszczając na nich zapisy wynikające z KPA i Ordynacji podatkowej i zamieściła je na stronie www.poczta-polska.pl. Powołując się na ww. zapis Regulaminu – jeżeli klient zastosuje do nadawanych przesyłek potwierdzenie odbioru zgodne z jednym z ww. wzorów (w tym również zgodnie z wymogami technicznymi), jego zastosowanie nie wymaga zatwierdzenia przez Pocztę Polską przed jego wprowadzeniem do obrotu pocztowego. " W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający zastosuje wskazane wyżej i zamieszczone na stronie www.poczta-polska.pl wzory takich potwierdzeń odbioru?

Odpowiedź

Zamawiający potwierdza, że w przypadku przesyłek nadawanych przez Zamawiającego na specjalnych zasadach, w ramach prowadzonych postępowań, zastosuje wskazane i zamieszczone na stronie www.poczta-polska.pl wzory takich potwierdzeń odbioru.

10. Wykonawca wnosi o wykreślenie w załączniku nr 4 – Wzorce umowy w § 9 ust. 3 albowiem zmienione stawki VAT oraz zmiany ceny jednostkowej brutto w sposób opisany w pkt. 1 i 2 ust. 2 tego paragrafu będą obowiązywać z chwilą ich wprowadzenia w życie a na wprowadzenie tych zmian Wykonawca nie ma wpływu i musi je od razu po wprowadzeniu ich w życie stosować. Ewentualnie Wykonawca wnosi o modyfikację § 9 ust. 3 wzoru umowy poprzez dopisanie kolejnego zdania o treści: „ Do wprowadzenia

zmiany, o której mowa w § 9 ust. 2 pkt 1 i 2 nie jest wymagane sporządzenie wniosku ani też aneksu do umowy - zmiana wchodzi w życie z dniem jej wprowadzenia”.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapis w § 9 ust. 3 bez zmian. Złożenie wniosku przez Wykonawcę, o którym mowa w § 9 ust. 3 jest niezbędne do wprowadzenia zmian do umowy przez Zamawiającego. Natomiast zmiany będą obowiązywać od daty wejścia w życie obowiązujących przepisów.

11. W załączniku nr 4 – Wzorce umowy w § 9 ust. 5 Zamawiający wnosi o dopisanie do ostatniego zdania słów: „z zastrzeżeniem zmian określonych w § 9 ust. 1 pkt 1 i 2, które wejdą w życie z chwilą ich wprowadzenia, bez konieczności aneksowania umowy.”

Odpowiedź

Zamawiający jest zobowiązany do aneksowania umowy w każdym przypadku określonym w § 9 ust. 2.

12. W załączniku nr 4 – Wzorce umowy w § 11 Wykonawca wnosi zmianę zapisu na ust 1 na: „W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych, Zamawiającemu przysługuje prawo do odszkodowania na zasadach i wysokości określonych w ustawie Prawo pocztowe i w regulaminach poszczególnych usług Wykonawcy” a w przypadku pozostawienia zapisu Wykonawca wnosi o szczegółowe wyjaśnienie, jakie inne kary umowne i inne roszczenia, za co i w jakiej wysokości Zamawiający ma na myśli.

Odpowiedź

Zamawiający zmienia zapis w §11 ust. 1 we wzorze umowy na następujący: „W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych, Zamawiającemu przysługuje prawo do odszkodowania na zasadach i wysokości określonych w ustawie Prawo pocztowe i w regulaminach poszczególnych usług Wykonawcy”.

13. Wykonawca wnosi o wykreślenie W załączniku nr 4 – Wzorce umowy w § 11 ust. 2. Jeżeli Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie tego punktu Wykonawca wnosi o uwzględnienie zasady równego traktowania obu stron postępowania i zmianę jego treści na: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części umowy w razie rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jeżeli umowa zostanie rozwiązana z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego zapłaci on karę Wykonawcy w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części umowy.”

Odpowiedź

Zamawiający zmienia zapis w § 11 ust. 2 we wzorze umowy na następujący:
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części umowy w razie rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, jeżeli umowa zostanie rozwiązana z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego zapłaci on karę Wykonawcy w wysokości 1% wartości niezrealizowanej części umowy”.

Dyrektor
Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej
w Bydgoszczy

Renata Dębińska