

ZP.WA.271.4.31.2018

Dąbrowa Górnicza, dnia 18.05.2018r.

**Wykonawcy zainteresowani
udziałem w postępowaniu**

Zamawiający informuje, iż w dniu 16.05.2018r. wpłynęły zapytania do postępowania na zadania pn.:

- 1. „Świadczenie usług pocztowych wymagających „urzędowego potwierdzenia nadania” dla Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej”**
- 2. „Świadczenie usług pocztowych nie wymagających „urzędowego potwierdzenia nadania” dla Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej”**

(symbol sprawy: ZP.WA.271.4.31.2018)

Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

I. Zamawiający w Ogłoszeniu o zamówieniu VI pkt 6 określił: ceny winny uwzględniać założone przez Wykonawcę realne wskaźniki wzrostu.

Pytanie 1: Wykonawca 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. W związku z tym Wykonawca wnosi o doprecyzowanie co Zamawiający ma na myśli.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż ww. zapis w Ogłoszeniu o zamówieniu został wprowadzony w kontekście gwarantowanej niezmienności cen w okresie realizacji umowy.

II. Zamawiający w Załączniku nr 1a, 1b do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. I pkt 4 ppkt b oraz w „Projekcie umowy” w §2 ust. 4 pkt b wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia poczty przychodzącej codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach od 7:30 – 8:30 do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21, z tolerancją do 30 minut.

Pytanie 2: Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust.2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania 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 doręczania 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: *Zamawiający informuje, że ze względu na charakter pracy Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, nie może zmodyfikować zapisu w zakresie określenia godzin dostarczenia i odbioru przesyłek. Jednocześnie informuje, że nie będzie w żadnym stopniu ingerować w umowy zawarte pomiędzy adresatem a firmą wysyłkową, jednak wymaga, aby przesyłki nadchodzące do Zamawiającego, będące już w placówce firmy wysyłkowej przekazywane były w godzinach od 7:30 – 8:30 z tolerancją do 30 minut do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w tym zakresie.*

III. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. I pkt 9 oraz w „Projekcie umowy” w §2 ust. 9, wskazał że „Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenia odbioru przesyłki niezwłocznie po doręczeniu korespondencji, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia.”

Pytanie 3: Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie treści tego paragrafu, ponieważ postanowienia dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r., poz. 545)?

Odpowiedź: *Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie treści paragrafu, o którym mowa powyżej.*

IV. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. I pkt 10, wskazał że Wykonawca przedstawi Zamawiającemu w formie pisemnej lub elektronicznej zestawienie placówek nadawczych i zwracających niedoręczone przesyłki, które będą realizowały usługi wynikające z umowy.

Pytanie 4: Czy Zamawiający doprecyzuje powyższy zapis i określi czy zestawienie dotyczy obszaru Dąbrowy Górniczej czy obszaru całego kraju oraz zapisze termin przekazania takiego zestawienia?

Odpowiedź: *Zamawiający informuje, iż zestawienie dotyczy obszaru całego kraju. Zestawienie należy złożyć najpóźniej w dniu zawarcia umowy w formie pisemnej lub elektronicznej.*

V. W „Projekcie umowy do” w § 3 ust. 2, Zamawiający wskazał, że płatność faktury następować będzie w terminie 21 dni kalendarzowych od dnia wpływu faktury VAT do Urzędu Miejskiego.

Pytanie 5: Czy biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: „(...) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji w tym zakresie.

Pytanie 6: Wykonawca posiada możliwość przesyłania faktur w formie elektronicznej. Czy Zamawiający wyraża zgodę na przesłanie faktury w takiej formie? Jeżeli tak, to czy Zamawiający uzupełni treść umowy o zapis:

- 1) Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktur wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami, w formacie PDF,
- 2) Wykonawca zobowiązuje się przysyłać faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF.
- 3) Wykonawca oświadcza, że faktury będą przesyłane z następującego adresu e-mail:
.....@poczta-polska.pl
- 4) Zamawiający oświadcza, że adresem e-mail właściwym do przesyłania faktur jest:
.....@.....
- 5) Strony zobowiązują się co najmniej na trzy dni przed zmianą danych określonych w pkt 3-4 poinformować o tym drugą Stronę drogą elektroniczną. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy,
- 6) Zamawiający zobowiązuje się do aktywowania funkcji generowania informacji zwrotnych w postaci autorespondera i każdorazowego automatycznego potwierdzania otrzymania wiadomości z wykorzystaniem tej funkcji lub przekazywania każdorazowo na adres Wykonawcy wskazany w pkt 3, informacji zwrotnej potwierdzającej odbiór faktury. Informacja zwrotna potwierdzająca odbiór faktury, będzie zawierała datę otrzymania faktury przez Zamawiającego, przez którą rozumieć należy datę wpływu faktury na adres skrzynki pocztowej Zamawiającego wskazanej w pkt 4,
- 7) Zamawiający i Wykonawca zobowiązują się przechowywać egzemplarze faktur w formie papierowej lub elektronicznej do upływu terminu przedawnienia zobowiązań podatkowych,
- 8) Nadawca jest uprawniony do cofnięcia zgody na przesyłanie przez Wykonawcę faktur w formie elektronicznej. W przypadku cofnięcia zgody, kolejne faktury będą wystawiane

przez Wykonawcę w formie papierowej, począwszy od 1 dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym Wykonawca otrzyma oświadczenie o cofnięciu zgody na otrzymywanie faktur w formie elektronicznej. Wykonawca ma prawo do wystawiania i przysyłania faktur w formie papierowej w przypadku, gdy konieczność taka wynikać będzie z braku możliwości przesłania faktury w formie elektronicznej,

- 9) Cofnięcie zezwolenia, o którym mowa w pkt 1 może nastąpić w formie pisemnej lub elektronicznej."?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na przysyłanie faktur w formie elektronicznej.

VI. Zamawiający w „Projekcie umowy” §5 ust. 9 określił: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu (§2 pkt 4a umowy) w wysokości 50 zł za każde zdarzenie”.

Pytanie 7: Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis w umowie, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia bez zmian §5 ust 9 w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 5 B do Ogłoszenia oraz §5 ust 8 w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 5 A do Ogłoszenia.

VII. Zamawiający w „Projekcie umowy” §9 ust. 5 określił możliwość zmiany cen w formularzu cenowym (załącznik nr 1 do umowy) korzystne dla Zamawiającego.

Pytanie 8: Wykonawca 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 wzoru umowy, 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.

W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w przypadku zmiany cen za usługi powszechne, w sytuacji ich zaproponowania przez Wykonawcę i wyboru jego oferty, doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty.

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. W szczególności mając na uwadze zapis § 9 ust. 5 projektu umowy, Zamawiający podaje informacje w zakresie zmiany cen w okresie realizacji przedmiotu zamówienia, które jednak w ocenie Wykonawcy stawiają Zamawiającego na pozycji uprzywilejowanej poprzez zapis, że dopuszcza się zmianę cennika Wykonawcy w przypadku, jeżeli zmiana ta będzie korzystna dla Zamawiającego. Takie postanowienie umowy z uwagi na wskazane wyżej okoliczności natury prawnej praktycznie uniemożliwi Wykonawcy złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez modyfikację § 9 ust. 5 wzoru umowy i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

"Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT. Zmiana wynagrodzenia w takim przypadku nie spowoduje zmiany maksymalnej nominalnej wartości umowy."

Odpowiedź: Zamawiający nie dokonuje zmian w powyższym zakresie. Zamawiający wymaga utrzymania cen zadeklarowanych przez Wykonawcę w ofercie przez cały okres realizacji umowy.

Zgoda na zmianę cen przez Wykonawcę po zawarciu umowy, na mniej konkurencyjne niż zadeklarowane w ofercie, stanowiłaby naruszenie zasady uczciwej konkurencji.

VII. Zamawiający do dokumentacji przetargowej dołączył wzory umów powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Pytanie 9: Wykonawca informuje, że projekt umowy, której przedmiotem są usługi pocztowe – nie wymaga zawarcia umów powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Legalność przetwarzania danych przez Poczta Polską jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji art. 23 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych – przetwarzanie danych jest niezbędne dla zrealizowania uprawnienia lub spełnienia obowiązku wynikającego z przepisu prawa (w związku z ustawą Prawo Pocztowe), a od 25 maja 2018 r. 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. Poczta Polska S.A. jako administrator danych osobowych przetwarza dane Klientów (osób korzystających z usług pocztowych, przekazane każdorazowo przez nadawców przesyłek) w zbiorze danych „Klienci Poczty Polskiej”, zarejestrowanym przez Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych (numer księgi 075442)."

Wykonawca wnioskuję o odstąpienie od zawarcia umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż w przypadku gdy wybranego Wykonawcę będą obowiązywać odrębne przepisy dotyczące przetwarzania danych osobowych, przewiduje możliwość odstąpienia od podpisania ww. umowy.

NACZELNIK
Wydziału Administracyjnego
Marta Milińska