

Mława, 15 listopada 2024 roku

Zamawiający:

Miasto Mława
ul. Stary Rynek 19
06-500 Mława

Do Wykonawców

Dotyczy postępowania: ORG.271.141.2024, na realizację zadania pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w roku 2025 dla potrzeb Urzędu Miasta Mława w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych (przesyłki listowe i paczki pocztowe) oraz ich ewentualnych zwrotów w okresie od dnia 01.01.2025 r. do dnia 31.12.2025 r.”

Zamawiający informuje, że w dniu 12.11.2024 r. wpłynęły następujące pytania:

Pytanie 1:

SWZ V Opis przedmiotu zamówienia

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym (...). Jednocześnie w SWZ V. Opis przedmiotu zamówienia w ust 1. Zamawiający zobowiązał wykonawcę do świadczenia usług na podstawie ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (dalej Ustawa), czyli także zgodnie z przepisami wykonawczymi do Ustawy.

W związku z powyższym wykonawca zwraca się o wyjaśnienie, **czy poprzez usługę pocztową Zamawiający rozumie usługę pocztową określoną w art. 2 ust. 1 pkt 1 Ustawy, zdefiniowaną ustawowo w następujący sposób: Usługę pocztową stanowi, wykonywane w obrocie krajowym lub zagranicznym, zarobkowe: realizowane łącznie lub rozdzielnie przyjmowanie, sortowanie, doręczanie przesyłek pocztowych oraz druków bezadresowych?**

Jeżeli, jak wskazał Zamawiający, przedmiotem zamówienia są usługi pocztowe określone w Ustawie, a ich świadczenie powinno być realizowane na podstawie przepisów Ustawy, **czy Zamawiający potwierdza, że podstawą prawną, zgodnie z art. 14 Ustawy, świadczenia usług pocztowych są:**

- 1. umowy o świadczenie usług pocztowych zawierane między nadawcami a operatorami pocztowymi,**
- 2. umowy o współpracę zawierane między operatorami pocztowymi?**

Wykonawca wskazuje, że zgodnie z ustawową definicją zawartą w art. 3 pkt. 10) Ustawy, **nadawcą** jest podmiot, który zawarł z operatorem pocztowym umowę o świadczenie usługi pocztowej.

Przekładając to na przedmiotowe zamówienie **Wykonawca wnosi o potwierdzenie, czy w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania i wyboru najkorzystniejszej oferty, nadawcą przesyłek będzie Zamawiający, tj. Miasto Mława, który wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z tym operatorem umowę o świadczenie usług pocztowych?**

Odpowiedź na pytanie 1: Zamawiający wybierze jednego operatora pocztowego i zawrze z nim umowę o świadczenie usług pocztowych.

Pytanie 2

SWZ rozdział V OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, punkt 9

Zamawiający wskazał, że Nadanie przesyłek przez Wykonawcę następować będzie w dniu ich odbioru (...). Zamawiający wnosi o modyfikację zapisu w następujący sposób:

„(...) Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego lub nadania przez przedstawiciela Zamawiającego w punkcie

nadawczym Wykonawcy, jednak w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń (brak adresu lub niepełny adres, uszkodzone opakowanie itp.), z braku możliwości ich usunięcia w dniu nadania – nadanie następuje w następnym dniu roboczym”.

Odpowiedź na pytanie 2: Zamawiający modyfikuje zapis zawarty w SWZ rozdział V Opis Przedmiotu Zamówienia, punkt 9 oraz w Załączniku nr 1 do PPU punkt 9 w następujący sposób :

„(...) Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego lub nadania przez przedstawiciela Zamawiającego w punkcie nadawczym Wykonawcy, jednak w przypadku uzasadnionych zastrzeżeń (brak adresu lub niepełny adres, uszkodzone opakowanie itp.), z braku możliwości ich usunięcia w dniu nadania – nadanie następuje w następnym dniu roboczym”.

Pytanie 3

SWZ rozdział V OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA, punkt 28

Zamawiający określił termin płatności Faktury VAT dla przedmiotowego zamówienia jako **”14 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury”**. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany treści w proponowanym brzmieniu:

„Usługi pocztowe będą opłacane przez Płatnika w formie przelewu na rachunek bankowy wskazany na fakturze, w terminie do 14 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury”?

Odpowiedź na pytanie 3: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu dotyczącą terminu płatności.

Pytanie 4

Formularz oferty.

Czy Zamawiający będzie nadawał przesyłki kurierskie za pośrednictwem aplikacji EN w placówce pocztowej Wykonawcy, czy będzie korzystał z nalepek adresowych PP?

Odpowiedź na pytanie 4: Zamawiający będzie korzystał z nalepek adresowych PP.

Pytanie 5

Czy Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia przewiduje nadawanie przesyłek wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ewentualnie innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego, wobec których dla wywołania określonych w przepisach skutków wymagane jest pośrednictwo operatora wyznaczonego. Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?

Odpowiedź na pytanie 5: Tak, zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe).

Pytanie 6

Projekt umowy, § 1 ust. 3

Zamawiający wskazał, możliwość przekazywana do nadania przesyłek w placówce Wykonawcy na terenie Miasta Mława oraz spełniała wymagania określone w art. 62 ustaw prawa pocztowego. Operator wyznaczony zapewnia osobom niepełnosprawnym dostęp do usług powszechnych przez:

- 1) organizację pracy placówek pocztowych umożliwiającą osobom poruszającym się za pomocą wózka inwalidzkiego korzystanie z usług świadczonych przez te placówki;
- 2) tworzenie w placówkach pocztowych odpowiednio oznakowanych stanowisk obsługi osób

niepełnosprawnych;

3) umieszczanie nadawczych skrzynek pocztowych w sposób i w miejscu umożliwiającym korzystanie z nich osobie niepełnosprawnej, poruszającej się za pomocą wózka inwalidzkiego, w szczególności nadawczych skrzynek pocztowych instalowanych w placówce pocztowej lub na nieruchomości użytkowanej przez tę placówkę;

4) doręczanie osobom:

a) z uszkodzeniem narządu ruchu powodującym konieczność korzystania z wózka inwalidzkiego,

b) niewidomym lub ociemniałym – na ich wniosek i bez pobierania dodatkowych opłat, przesyłek listowych, przesyłek rejestrowanych, w tym przesyłek z zadeklarowaną wartością oraz kwot pieniężnych określonych w przekazach pocztowych, z pominięciem oddawczej skrzynki pocztowej oraz bez konieczności odbierania przesyłki w placówce pocztowej;

5) przyjmowanie od osoby niepełnosprawnej w miejscu jej zamieszkania prawidłowo opłaconej przesyłki pocztowej niebędącej przesyłką rejestrowaną.

Czy Zamawiający, biorąc pod uwagę zapewnienie osobom niepełnosprawnym dostępu do usług pocztowych, może potwierdzić, że Wykonawca, który uzyska zamówienie, ma spełniać wyżej wymienione wymagania?

Odpowiedź na pytanie 6: Zamawiający nie wymaga dostępności obiektu dla osób niepełnosprawnych.

Pytanie 7

Projekt umowy § 13 ust. 4

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w sposób następujący:

„(...) Jeżeli negocjacje nie doprowadzą do rozwiązania sporu w terminie 30 dni kalendarzowych od pisemnego wezwania do wszczęcia negocjacji, spór taki Strony poddają rozstrzygnięciu przez Sąd zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. (...)”

Odpowiedź na pytanie 7: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę zapisu.

Pytanie 8

Projekt umowy § 6

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 niebędący wykonawcą oraz, że można wyróżnić trzy charakterystyczne cechy umowy podwykonawstwa, tzn. pisemność, odpłatność i jej przedmiot – czyli świadczenie wykonania określonej części zamówienia publicznego.

Odpowiedź na pytanie 8: Wykonawca słusznie interpretuje zapis w zakresie podwykonawstwa. Zastosowanie będą miały właściwe przepisy ustawy.

Pytanie 9

Projekt umowy § 3 punkt 16

Rachunki wirtualne nie będą widoczne w wykazie prowadzonym przez Szefa KAS, gdyż nie są to rachunki rozliczeniowe w rozumieniu ustawy Prawo Bankowe, jak również nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do Urzędu Skarbowego.

Organ podatkowy potwierdza, że rachunki wirtualne nie są rachunkami rozliczeniowymi w rozumieniu

art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo bankowe. Podkreśla, że firmy nie mają obowiązku zgłaszania rachunków wirtualnych naczelnikowi właściwego urzędu skarbowego. Tym samym nie będą one uwidaczniane w wykazie prowadzonym na podstawie art. 96b ustawy o VAT przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej. Po wpisaniu numeru rachunku bankowego umieszczonego w umowie, do wyszukiwarki wykazu podatników VAT, na stronie Ministerstwa Finansów wyświetla się komunikat i treści: „Wyszukiwany numer rachunku jest zgodny ze stosowanym wzorcem i pasuje do jednego z rachunków wyświetlonych na wykazie, figuruje w rejestrze VAT.” Nie ma żadnego uzasadnienia, aby Wykonawca akceptował zapisy, gdzie płatność uzależniona zostaje od widoczności rachunku na wykazie. Wykonawca przypomina również, że Zamawiający zawsze może dokonać płatności korzystając z dobrowolnego MPP. Należy także jeszcze zauważyć, że MPP zależy od decyzji kontrahenta (dokonującego płatności) i nie wymaga akceptacji przez sprzedawcę dokonującego dostawy towarów czy świadczenia usług. Wykonawca nie wydziela kont, więc nie może wyrazić na to zgody lub nie. Wola wpłacającego. W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisów dotyczących Split Payment, gdyż Wykonawca nie ma wpływu na sposób rozliczenia w ramach Split Payment i nie może ponosić z tego tytułu konsekwencji.

Odpowiedź na pytanie 9: Zamawiający informuje, iż Split Payment jest skierowane do wykonawców, których powyższe rozliczenie dotyczy.

Pytanie 10

Projekt umowy § 11, punkt 1

Przewidziana w ust. 1 kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu. Wykonawca nie znajduje uzasadnienia dla żądania zapłaty kary umownej od łącznego maksymalnego wynagrodzenia. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o rewizję stanowiska Zamawiającego w tym zakresie i modyfikację ust. 8 w sposób następujący:

„Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie. W każdym przypadku, jeśli odstąpienie przez Zamawiającego od umowy następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 1% kwoty niewykorzystanej z umowy”.

Odpowiedź na pytanie 10: Zamawiający modyfikuje zapis ust. 1 zgodnie z prośbą wykonawcy. W związku z powyższym otrzymuje następujące brzemienie: „1. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie. W każdym przypadku, jeśli odstąpienie przez Zamawiającego od umowy następuje z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 1% kwoty niewykorzystanej z umowy”. Jednocześnie ust. 8 przyjmuje postać: ”8. Maksymalna wysokość kar umownych, które Strony mogą dochodzić wynosi 1% wynagrodzenia brutto o którym mowa w § 3 ust. 1.”

Pytanie 11

Projekt umowy § 11, punkt 2

Wykonawca nie neguje wprowadzenia kar umownych w projekcie umowy jako takich, lecz podkreśla, iż należy dążyć do zachowania równowagi stron stosunku umownego, która w jego ocenie nie stoi w sprzeczności z naturą porządku prawnego, ustawą lub zasadami współżycia społecznego. Podkreślić należy, że ustanowienie w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać za naruszenie zasad zachowanie uczciwej konkurencji. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody

umów, jak i innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. W związku z powyższym, Wykonawca wnioskuje o wykreślenie kary umownej z umowy.

Odpowiedź na pytanie 11: Zamawiający zgadza się na wykreślenie zapisu w projekcie umowy §11 ust. 1 pkt. 2.

Pytanie 12

Zamawiający w części SWZ punkt 7 wskazał wyłącznie część spośród dopuszczonych ustawą Prawo zamówień publicznych podstaw wykluczenia z postępowania. **Czy Zamawiający uwzględni w treści dokumentów postępowania, wśród podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, podstawę wskazaną w przepisie art. 109 ust. 1 pkt 8? Czy w razie stwierdzenia względem danego wykonawcy sytuacji opisanej art. 109 ust. 1 pkt 8, 10 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający oceni prawidłowość złożenia przez tego wykonawcę oferty pod kątem podstaw odrzucenia przewidzianych art. 226 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych?**

Odpowiedź na pytanie 12: Zamawiający nie wyraża zgody na dodatkowe fakultatywne wykluczenia, oprócz art. 109 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Pytanie 13

Projekt umowy § 6

Zamawiający określił w SWZ rozdział 3 wymagania związane z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia.

Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu, bowiem na podstawie art. 95 ustawy Prawo zamówień publicznych obowiązkiem Zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagań związanych z realizacją zamówienia w zakresie zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postawionego wymogu w zakresie zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia, ale tylko w sytuacji, jeżeli wykonanie tych czynności **polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

A contrario, Wykonawca wnosi o potwierdzenie słuszności twierdzenia, że wymóg postawiony przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu **nie dotyczy** sytuacji, jeżeli wykonanie określonych przez Zamawiającego czynności **nie polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy.

Specyfika świadczenia usług pocztowych nie uzasadnia realizacji czynności w ramach tych usług tylko i wyłącznie przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy, a uzasadnieniem wniosku Wykonawcy o doprecyzowanie wymogu w treści SWZ jest m. in. świadczenie usług pocztowych przez agentów pocztowych. Na podstawie umowy agencyjnej, zawartej z operatorem pocztowym, agenci pocztowi prowadzą działalność jako przedsiębiorcy pośredniczący na rzecz operatora pocztowego w zawieraniu z nadawcami umów o świadczenie usług pocztowych lub zawierający je w imieniu operatora pocztowego (art. 3 pkt 3 ustawy Prawo pocztowe). Ponadto, placówką pocztową jest jednostka organizacyjna operatora pocztowego lub agenta pocztowego, w której można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub która doręcza adresatom przesyłki pocztowe lub kwoty pieniężne określone w przekazach pocztowych, albo inne wyodrębnione i oznaczone przez operatora pocztowego miejsce, w którym można zawrzeć umowę o świadczenie usługi pocztowej lub odebrać przesyłkę pocztową lub kwotę pieniężną określoną w przekazie pocztowym (art. 3 pkt 15 ustawy Prawo pocztowe). Ustawodawca dopuścił tym samym

świadczenie usług pocztowych przez osoby, z którymi operator pocztowy zawiera umowy cywilnoprawne. W obliczu specyfiki działalności agentów pocztowych, wykonujących czynności składające się na świadczenie usług pocztowych, stawianie bezwzględnego wymogu realizacji wszystkich czynności w zakresie realizacji niniejszego zamówienia (czyli także czynności, których wykonywanie **nie polega** na wykonywaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy) przez osoby zatrudnione w ramach stosunku pracy jest zdaniem Wykonawcy nieuzasadnione.

Odpowiedź na pytanie 13: Zamawiający zmienia zapis w SWZ punkt 26: „Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności na terenie Gminy Mława w trakcie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonaniu pracy w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z dnia 26 czerwca 1976 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2020 r. poz. 1320, z późn. zm.).”