

znak: DAGZ.261.1.11.2016

Warszawa, dnia 21.09.2016r.

Zainteresowani Wykonawcy

Dotyczy: **postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym**

Do Zamawiającego - Narodowego Funduszu Zdrowia Mazowieckiego Oddziału Wojewódzkiego w Warszawie, wpłynęły w dniu 16.09.2016 r. zapytania do Ogłoszenia o zamówieniu. Zgodnie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

Pytanie 1.

Czy Zamawiający uzna za dopuszczalne nadawanie przesyłek Zamawiającego przez wyłonionego w przetargu Wykonawcę u innego operatora pocztowego bez zawarcia z nim stosownej umowy, o której mowa w art. 35 ust. 1 Prawa pocztowego i w konsekwencji uzna za dopuszczalne świadczenie przez Wykonawcę usług w formie, w której Wykonawca w istocie jest pośrednikiem pomiędzy Zamawiającym, a innym operatorem (w tym operatorem wyznaczonym)?

W ocenie składającego zapytanie, umowa o której mowa w art. 35 Prawa pocztowego jest jedynym sposobem zapewnienia świadczenia usługi zgodnie z wymogami ogłoszenia przy pełnym zachowaniu warunków konkurencyjności postępowania i jednoczesnego zapewnienia skutków, o których mowa m.in. w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie Art. 35. ust 1. ustawy Prawo pocztowe operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, może po przyjęciu przesyłki pocztowej powierzyć dalsze wykonanie usługi innemu operatorowi pocztowemu na podstawie umowy o współpracę zawieranej w formie pisemnej.

Istotna w przedmiotowej sprawie jest również regulacja ust. 2- zgodnie, z którą w umowie o współpracę operatorzy pocztowi określają w szczególności:

1. zakres współpracy;
2. wynagrodzenie za wykonane przez operatora pocztowego czynności związane z realizacją umowy;
3. zakres i sposób przekazywania informacji w sprawie zabezpieczenia przesyłek pocztowych w celu zapewnienia bezpieczeństwa obrotu pocztowego oraz zatrzymania i zabezpieczenia przesyłek pocztowych w przypadkach, o których mowa w art. 36;

4. zasady przekazywania operatorowi pocztowemu, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, przesyłek niedoręczalnych oraz przesyłek pocztowych, których dotyczy prawo zastawu;
5. zasady przekazywania przesyłek pocztowych zwróconych z powodu niewłaściwego doręczenia do oddawczej skrzynki pocztowej;
6. terminy wykonania przez operatora pocztowego czynności określonych w umowie;
7. zasady odpowiedzialności za naruszenie warunków umowy.

W świetle powyższych regulacji stwierdzić należy, iż umowa zawarta pomiędzy operatorami na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe może, a nawet powinna szczegółowo regulować zasady współpracy między stronami, w tym precyzyjnie określać terminy wykonania przez danego operatora pocztowego (w tym operatora wyznaczonego) czynności określonych w umowie. Zatem nic nie stoi na przeszkodzie aby w pisemnej umowie pomiędzy operatorami terminy wykonania określonych usług były zbieżne z terminami przewidzianymi w przepisach art. 57 § 5 pkt 2 KPA, czy art. 165 § 2 KPC, czy art. 17 ustawy Prawo pocztowe. Inaczej mówiąc operatorzy pocztowi mogą tak ukształtować warunki współpracy (w tym zakresie zastosowanie znajduje zasada swobody umów) aby spełniać warunek stawiany przez Zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, np. poprzez ustalenie iż, nadanie (w tym dalsze przekazanie przesyłki do doręczenia) musi nastąpić w terminie jej przyjęcia od nadawcy, co pozwala na zachowanie skutków przewidzianych w przytoczonych wyżej przepisach. Zamawiający nie ogranicza możliwości korzystania przy realizacji zamówienia z podwykonawców, a taki charakter miałby operator pocztowy będący stroną umowy zawartej z wykonawcą na podstawie art. 35 ustawy Prawo pocztowe. Ponadto takie uregulowanie stosunków pomiędzy wykonawcą a podwykonawcami, zapewnia spełnianie innych wymogów Zamawiającego, w tym w szczególności wymóg konieczności realizacji zamówienia zgodnie z ustawą Prawo pocztowe i aktami wykonawczymi. Przyjęcie innego trybu np. świadczenie usług w charakterze pośrednika („posłańca” przekazującego przesyłki Zamawiającego do innego operatora) powoduje, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczał opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

ODPOWIEDŹ

Zgodnie z pkt 8 Ogłoszenie o zamówieniu Zamawiający dopuścił udział podwykonawców w wykonaniu zamówienia, jednocześnie Zamawiający nie określa zakresu umowy łączącego Wykonawcę z podwykonawcą. Wykonawca zobowiązany jest wskazać w formularzu ofertowym, stanowiącym załącznik nr 3 do Ogłoszenia, części zamówienia, których wykonanie zamierza powierzyć podwykonawcy oraz podać firmy podwykonawców.

Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od przepisów obowiązującego prawa pocztowego.

Pytanie 2.

Czy Zamawiający dopuszcza, aby na kopertach przesyłek doręczanych w ramach udzielonego zamówienia znajdowały się znaki opłaty pocztowej inne niż wskazane w umowie z Wykonawcą, któremu Zamawiający udzielił zamówienia w wyniku czego w miejscu znak opłaty widnieć będzie znak opłaty nie uwzględniający informacji o zawartej z Wykonawcą umowie?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie dopuszcza, aby na kopertach przesyłek doręczanych w ramach udzielonego zamówienia znajdowały się znaki opłaty pocztowej inne niż wskazane w umowie z Wykonawcą, któremu Zamawiający udzielił zamówienia.

Na kopercie mogą się znaleźć treści/znaki, które są niezbędne do prawidłowego nadania i obiegu przesyłki – zgodnie z § 2 ust. 6 wzoru umowy.

Pytanie 3.

Czy Zamawiający uwzględnił, iż w przypadku świadczenia usług przez pośrednika na Zamawiającym będzie spoczywał obowiązek uiszczenia opłaty za zwrot przesyłki do nadawcy (po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia adresatowi)? To element występujący w przypadkach odmowy przyjęcia przesyłki przez adresata bądź nieodebrania przesyłki po awizacji w określonym przepisami czasie. Stawka opłaty za zwrot przesyłki rejestrowanej po wyczerpaniu możliwości doręczenia/wydania odbiorcy, której nadanie zostało opłacone znaczkiem pocztowym, pobierana byłaby na podstawie oraz zgodnie z cennikiem usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym od nadawcy tj. Zamawiającego. Opłata zostanie pobrana w formie gotówki, przed wydaniem przesyłki przez listonosza. Podstawę prawną do żądania zapłaty za zwrot przesyłek stanowi art. 32 Prawa Poczтового, zgodnie z którym: przesyłkę pocztową, której nie można doręczyć adresatowi, operator pocztowy, który zawarł z nadawcą umowę o świadczenie usługi pocztowej, zwraca nadawcy. Za czynności związane ze zwrotem przesyłki operator ten może żądać uiszczenia opłaty w wysokości określonej w cenniku usług pocztowych albo w cenniku usług powszechnych albo w umowie.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający będzie rozliczał się tylko i wyłącznie z Wykonawcą, zgodnie z zapisami § 4 wzoru umowy. Zamawiający przewiduje płatności za zwroty, jeśli takie wystąpią. Zamawiający nie dopuszcza pobierania opłat w formie gotówki.

Pytanie 4.

Czy w nawiązaniu do zapisu Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia, stanowiącego załącznik nr 1 do ogłoszenia, Zamawiający mógłby potwierdzić, iż przewiduje nadawanie przesyłek rejestrowanych wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 Kodeksu Postępowania Administracyjnego oraz art. 165 § 2 Kodeksu Postępowania Cywilnego?

Jeżeli tak to prosimy o wskazanie szacunkowych wolumenów takich przesyłek.

ODPOWIEDŹ

Tak, Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek rejestrowanych wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 Kodeksu Postępowania Administracyjnego oraz art. 165 § 2 Kodeksu Postępowania Cywilnego. Zamawiający nie prowadził ewidencji w oparciu o którą mógłby podać informację, o którą prosi Wykonawca i określić ilość szacunkową w/w przesyłek.

Pytanie 5.

Czy ze względu na specyfikę przesyłek rejestrowanych Zamawiającego, Zamawiający wymaga przestrzegania przez Wykonawcę niżej wymienionych wymogów ustawowych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki (moc dokumentu urzędowego) – zob. art. 17 ustawy – Prawo pocztowe potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowej lub przekazu pocztowego wydane przez placówkę operatora wyznaczonego?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wymaga przestrzegania przez Wykonawcę wymogów ustawowych w odniesieniu do dokumentów urzędowych w zakresie skutków potwierdzenia przyjęcia przesyłki

(moc dokumentu urzędowego) - zapisanych w art. 17 ustawy Prawo pocztowe, za wyjątkiem przesyłek, o których mowa w § 2 ust. 14 wzoru umowy.

Pytanie 6.

Czy Zamawiający uwzględnił, iż ustawa z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529, ze zm.) przewiduje odpowiedzialność operatora pocztowego za świadczoną przez niego usługę? W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy Zamawiający nie będzie mógł dochodzić odszkodowania od pośrednika ponieważ pośrednik nie będzie realizował dla niego usługi pocztowej.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wymaga dostarczenia przesyłek w terminie i zgodnie z przepisami prawa. Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność za nienależyte wykonanie zobowiązania. Wykonawca jest odpowiedzialny wobec Zamawiającego zarówno za działania własne, jak i za usługi podwykonawców. Zamawiający nie dopuszcza żadnych odstępstw od przepisów obowiązującego prawa pocztowego.

Pytanie 7.

Czy Zamawiający jest świadomy, iż będzie zobowiązany dołączając różne druki potwierdzenia odbioru do nadawanych przesyłek – jedne wymagane przez operatora wyznaczonego, zaś drugie wymagane przez innego operatora? Wykonawca nadmienia, także że w takiej sytuacji będzie następować inny sposób wykonania usługi – właściwy dla danego operatora pocztowego, przy czym na druku potwierdzenia odbioru będzie pojawiać się jako nadawca przesyłki nazwa operatora pocztowego, który w imieniu i na rzecz będzie nadawał przesyłki u operatora pocztowego. Powyższe budzi ryzyko, możliwości wykorzystania takiego dowodu odbioru przesyłki w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego, jako dowodu.

ODPOWIEDŹ

Zgodnie z § 2 ust. 11 wzoru umowy Zamawiający będzie korzystał z wzorów druków potwierdzenia odbioru dostarczanych przez Wykonawcę. Wykonawca zobowiązany jest do przekazania wszelkich oznaczeń przesyłek rejestrowanych i priorytetowych. Nadawcą przesyłki nie może być inny podmiot niż Zamawiający.

Pytanie 8.

Czy Zamawiający, w związku z tym, iż umożliwia wykonanie zamówienia przez podwykonawców dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego? W wyniku tego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurować inny podmiot niż Zamawiający?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie dopuszcza, aby na dowodzie nadania przesyłki figurował inny podmiot niż Zamawiający.

Pytanie 9.

Czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznym nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości

adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie dopuszcza, aby nadawcą przesyłek był inny podmiot niż Zamawiający.

Pytanie 10.

Czy Zamawiający akceptuje ryzyko związane z opóźnieniem nadania przesyłek przez operatora pocztowego, dla których dzień nadania przesyłki ma być ostatnim dniem na zachowanie terminu określonego w kpc, kpk, kpa i Ordynacji podatkowej? Czy Zamawiający uwzględnił, iż to Zamawiający poniesie koszt?

ODPOWIEDŹ

Zgodnie z § 2 ust. 12 wzoru umowy nadanie przesyłek objętych przedmiotem umowy przez Wykonawcę następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego.

Pytanie 11.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na umieszczenie na przesyłkach znaków identyfikujących rodzaj przesyłki?

ODPOWIEDŹ

Na kopercie mogą się znaleźć treści/znaki, które są niezbędne do prawidłowego nadania i obiegu przesyłki – zgodnie z § 2 ust. 8 i 9 wzoru umowy.

Pytanie 12.

Zamawiający w „Prognozowanej ilości przesyłek nadanych przez Zamawiającego” wskazał, że określone w formularzu ilości przesyłek pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym są szacunkowe i mogą ulec zmianie w zależności od potrzeb Zamawiającego. Wykonawca podkreśla, iż zgodnie z orzecznictwem - w przypadku usług pocztowych - Zamawiający może określić szacunkowe ilości usług, zobowiązany jest jednakże zagwarantować minimalną ilość usług, a dopuszczalny poziom różnicy pomiędzy ilościami szacunkowymi, a ilościami minimalnymi wynosi ok. 10% do 20% (wyrok KIO z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt KIO/UZP 843/09 oraz wyrok KIO z dnia 1 marca 2011 r., sygn. akt KIO 298/11). Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści Ogłoszenia poprzez potwierdzenie, iż Zamawiający gwarantuje wykonanie 80 % liczby przesyłek wymienionych w Ogłoszeniu, co w konsekwencji oznacza, że minimalna liczba przesyłek będących przedmiotem świadczonych przez wykonawcę usług pocztowych będzie wynosiła 80% liczb przesyłek wymienionych w „Prognozowanej ilości przesyłek nadanych przez Zamawiającego”.

Jednocześnie Wykonawca zwraca się z wnioskiem o dokonanie odpowiedniej zmiany w Ogłoszeniu.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

Pytanie 13.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” będącego załącznikiem nr 1 do Ogłoszenia.

Obecny zapis:

Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania w okresie obowiązywania umowy przesyłek pocztowych do adresów:

- A. Mazowiecki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Warszawie przy ul. Chałubińskiego 8 Warszawa – pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00,
- B. Delegatura MOW NFZ w Ciechanowie, ul. 17 Stycznia 7 Ciechanów - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00,
- C. Delegatura MOW NFZ w Ostrołęce, ul. Kościuszki 45 Ostrołęka - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00,
- D. Delegatura MOW NFZ w Płocku, ul. Padlewskiego 18c Płock - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00,
- E. Delegatura MOW NFZ w Radomiu, ul. Piastowska 4 Radom - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00,
- F. Delegatura MOW NFZ w Siedlcach, ul. Piłsudskiego 4 Siedlce - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 10:00.

Proponowany zapis:

Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania w okresie obowiązywania umowy przesyłek pocztowych do adresów:

- A. Mazowiecki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Warszawie przy ul. Chałubińskiego 8 Warszawa – pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- B. Delegatura MOW NFZ w Ciechanowie, ul. 17 Stycznia 7 Ciechanów - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- C. Delegatura MOW NFZ w Ostrołęce, ul. Kościuszki 45 Ostrołęka - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- D. Delegatura MOW NFZ w Płocku, ul. Padlewskiego 18c Płock - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- E. Delegatura MOW NFZ w Radomiu, ul. Piastowska 4 Radom - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- F. Delegatura MOW NFZ w Siedlcach, ul. Piłsudskiego 4 Siedlce - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający zmienia treść Ogłoszenia o zamówieniu w powyższym zakresie.

W załączniku nr 1 do Ogłoszenia - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia, str. 13 Ogłoszenia treść po zdaniu „Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania w okresie obowiązywania umowy przesyłek pocztowych do adresów” otrzymuje brzmienie:

- A. Mazowiecki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Warszawie przy ul. Chałubińskiego 8 Warszawa – pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- B. Delegatura MOW NFZ w Ciechanowie, ul. 17 Stycznia 7 Ciechanów - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- C. Delegatura MOW NFZ w Ostrołęce, ul. Kościuszki 45 Ostrołęka - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- D. Delegatura MOW NFZ w Płocku, ul. Padlewskiego 18c Płock - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- E. Delegatura MOW NFZ w Radomiu, ul. Piastowska 4 Radom - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,

F. Delegatura MOW NFZ w Siedlcach, ul. Piłsudskiego 4 Siedlce - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00.

We wzorze umowy, stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia § 2 ust. 1 otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania w okresie obowiązywania umowy przesyłek pocztowych do adresów:

- A. Mazowiecki Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia z siedzibą w Warszawie przy ul. Chałubińskiego 8 Warszawa – pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- B. Delegatura MOW NFZ w Ciechanowie, ul. 17 Stycznia 7 Ciechanów - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- C. Delegatura MOW NFZ w Ostrołęce, ul. Kościuszki 45 Ostrołęka - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- D. Delegatura MOW NFZ w Płocku, ul. Padlewskiego 18c Płock - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
- E. Delegatura MOW NFZ w Radomiu, ul. Piastowska 4 Radom - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00,
Delegatura MOW NFZ w Siedlcach, ul. Piłsudskiego 4 Siedlce - pięć razy w tygodniu od poniedziałku do piątku w godzinach: 08:00 – 12:00.”

Dokonaną zmianę Ogłoszenia Zamawiający udostępni na stronie internetowej.

Pytanie 14.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” będącego załącznikiem nr 1 do Ogłoszenia.

Obecny zapis:

Wykonawca zapewni odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego i jego Delegatur znajdujących się w:

- 1) Warszawie,
- 2) Płocku,
- 3) Radomiu,
- 4) Ciechanowie,
- 5) Ostrołęce

w dni robocze od poniedziałku do piątku, w godzinach 15.00 – 15.30

Proponowany zapis:

Wykonawca zapewni odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego i jego Delegatur znajdujących się w:

- 1) Warszawie,
- 2) Płocku,
- 3) Radomiu,
- 4) Ciechanowie,
- 5) Ostrołęce

w dni robocze od poniedziałku do piątku, w godzinach 14.00 – 15.30

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

Pytanie 15.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” będącego załącznikiem nr 1 do Ogłoszenia.

Obecny zapis:

Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie zapewni możliwości przyjęcia przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie od Zamawiającego.

Proponowany zapis:

Zamawiający ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi, a kosztami realizacji obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie zapewni możliwości przyjęcia przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie od Zamawiającego, po uprzednim poinformowaniu Wykonawcy o zaistniałym zdarzeniu.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

Pytanie 16.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu „Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia” będącego załącznikiem nr 1 do Ogłoszenia.

Obecny zapis:

Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia.

Proponowany zapis:

Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 14 dni roboczych od dnia doręczenia.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

Pytanie 17.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu § 4 pkt. 12 Umowy - stanowiącej zał. Nr 2 do Ogłoszenia:

Obecny zapis:

Za termin zapłaty przyjmuje się dzień, w którym Zamawiający polecił swojemu bankowi przelać kwotę wynikającą z prawidłowo wystawionej faktury na rachunek bankowy Wykonawcy.

Proponowany zapis:

Za termin zapłaty przyjmuje się dzień, obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy .

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia.

Pytanie 18.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO wskazuje się, że ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma bowiem charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać.

Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współzycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współzycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalenie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci.

Wysokość kar umownych przewidzianych przez Zamawiającego pozostaje też w sprzeczności z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa odnoszącymi się do świadczenia usług pocztowych co wynika z regulacji zawartej w art. 87 Prawa pocztowego. Art. 87 ust. 1 Prawa pocztowego wskazuje bowiem, iż do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Natomiast stosownie do art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego, operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

W świetle rzeczonego przepisu, odejście od zasad odpowiedzialności określonych w Prawie pocztowym, jest dopuszczalne wyłącznie w przypadkach kwalifikowanych, związanych ze znacznie wyższym stopniem nieprawidłowości po stronie operatora pocztowego, niż przewidują to postanowienia umowy. Tylko wówczas dopuszczalne jest przejście na ogólne zasady odpowiedzialności i – przykładowo – określenie odrębnych kar umownych w umowie o świadczenie usług pocztowych.

Innymi słowy, co literalnie już wynika z cytowanego przepisu, odpowiedzialność operatora pocztowego co do zasady ograniczona jest do okoliczności i wysokości określonej w dalszych przepisach tej ustawy (tj. w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego). Jedyne wyjątek, determinujący konieczność ponoszenia odpowiedzialności w wysokości przewyższającej limity określone w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego, związany jest ze ziszczeniem się jednej z okoliczności wymienionych w art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego. Tylko wtedy odpowiedzialność operatora pocztowego może przewyższać zakres i wysokość odpowiedzialności wynikającej z samej tej ustawy.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację § 6 ust. 3 Umowy - stanowiącej zał. Nr 2 do Ogłoszenia, poprzez zastąpienie sformułowania „0,1% kwoty, o której mowa w § 4 ust. 1 umowy” następującym „100,00 zł za każdorazowy przypadek nieodebrania przesyłki” z uwagi na fakt, że przewidziana kara jest zbyt wygórowana. Zgodnie z wyrokiem KIO 2631/12; KIO 2655/12 umowa winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowa nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków

umownych. Reasumując 0,1% całkowitej wartości złożonej oferty stanowi przekroczenie przysługującego zamawiającemu uprawnienia do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Ogłoszenia. Celem kary umownej jest dyscyplinowanie Wykonawcy do rzetelnego wykonywania obowiązków wynikających z zawartej umowy. Z uwagi na szczególny charakter przesylek Zamawiający przywiązuje dużą wagę do obowiązku odbioru przesylek zgodnie z postanowieniami umowy.

Pytanie 19.

Wykonawca wnosi o wykreślenie § 8 ust. 1 pkt. 2 Umowy - stanowiącej zał. Nr 2 do Ogłoszenia w związku z faktem, iż za przedmiotowe przewinienie Zamawiającemu przysługuje prawo obciążanie Wykonawcę kosztami wynikającymi z zapisu § 6 ust. 3 Umowy - stanowiącej zał. Nr 2 do Ogłoszenia. Zgodnie z zasadą „ne bis in idem” podwójne lub wielokrotne karanie za to samo przewinienie jest sprzeczne z zasadą proporcjonalności naruszenia obowiązku prawnego.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie zgadza się z przedstawionym powyżej stanowiskiem Wykonawcy i podtrzymuje zapisy dotyczące kar umownych, znajdujące się we wzorze umowy. Przedmiotowe kary dotyczą istotnych dla Zamawiającego aspektów realizacji przedmiotu zamówienia

Zamawiający informuje jednocześnie że, w związku ze zmianą terminu składania ofert, zmienia treść Ogłoszenia o zamówienia w następujący sposób:

- 1) w pkt 10 zdanie czwarte otrzymuje brzmienie:
Termin wniesienia wadium upływa w dniu 28.09.2016 r. o godz. 12:00.
- 2) w pkt 12 ppkt 12 otrzymuje brzmienie:
12. Sporządzoną ofertę należy opakować w kopertę oznaczoną dokładną nazwą i adresem wykonawcy oraz napisem „**ZAMÓWIENIE NR DAGZ.261.1.11.2016 OFERTA – ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH W OBROTCIE KRAJOWYM I ZAGRANICZNYM. NIE OTWIERAĆ PRZED 28.09.2016 r. GODZ. 13:00**”.
- 3) w pkt 13 ppkt 1 otrzymuje brzmienie:
1. Oferty należy składać w zamkniętych kopertach w Narodowym Funduszu Zdrowia Mazowieckim Oddziale Wojewódzkim NFZ w Warszawie, przy ul. Chałubińskiego 8 (Kancelaria, parter, na prawo od głównego wejścia), 00-613 Warszawa w terminie do dnia 28.09.2016 r. do godz. 12:00.
- 4) w pkt 13 ppkt 6 otrzymuje brzmienie:
6. Otwarcie ofert odbędzie się w dniu 28.09.2016 r. o godz. 13:00 w Narodowym Funduszu Zdrowia Mazowieckim Oddziale Wojewódzkim w Warszawie przy ul. Chałubińskiego 8 (wejście od ul. Wspólnej, Sala Obsługi Świadczeniobiorców - Antresola na parterze).

Przewodniczący Komisji

(...) Hubert Szalak