

## DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

**dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 17.03.2017r. pod numerem 46579-2017 na usługę Sukcesywnego świadczenia dla Polskiego Wydawnictwa Muzycznego usług kurierskich krajowych i zagranicznych w Krakowie i Warszawie z podziałem na zadania.”**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.), Zamawiający przekazuje treść złożonych pytań i udzielonych odpowiedzi:

### **Pytanie nr 1:**

Zamawiający określił **przedmiot zamówienia jako „świadczenie usług kurierskich krajowych i zagranicznych”**. Czy Wykonawca słusznie interpretuje, że istotą zamówienia są usługi kurierskie zgodnie z definicją Prawa pocztowego tj.

*„przesyłka kurierska – przesyłka listowa będąca przesyłką rejestrowaną lub paczką pocztową, przyjmowaną, sortowaną, przemieszczaną i doręczaną w sposób łącznie zapewniający:*

- a) bezpośredni odbiór przesyłki pocztowej od nadawcy,*
- b) śledzenie przesyłki pocztowej od momentu nadania do doręczenia,*
- c) doręczenie przesyłki pocztowej w gwarantowanym terminie określonym w regulaminie świadczenia usług pocztowych lub w umowach o świadczenie usług pocztowych,*
- d) doręczenie przesyłki pocztowej bezpośrednio do rąk adresata lub osoby uprawnionej do odbioru,*
- e) uzyskanie pokwitowania odbioru przesyłki pocztowej w formie pisemnej lub elektronicznej;”*

Jeżeli tak, to czy Wykonawca może uznać, że oczekiwaniem Zamawiającego jest, aby przedmiot zamówienia realizowany był w oparciu o powszechnie obowiązujące przepisy dotyczące tego przedmiotu zamówienia , tj. ustawa Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 r. (Dz.U. 2016 poz. 1113) oraz akty prawne wydane na jego podstawie? Jeżeli jest inaczej i oczekiwaniem Zamawiającego jest realizowanie usług kurierskich w oparciu o Prawo pocztowe oraz usług paletowych w oparciu o Prawo przewozowe, prosimy o dokonanie stosownej zmiany w SIWZ.

### **Odpowiedź Zamawiającego :**

Zgodnie z rozdziałem 6 pkt. 1 SIWZ o udzielenie zamówienia mogą się ubiegać Wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące kompetencji lub uprawnień do prowadzenia określonej działalności zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów.

Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że posiada aktualne uprawnienia do wykonywania działalności pocztowej na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej oraz zagranicą poprzez posiadanie wpisu do rejestru operatorów pocztowych prowadzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zgodnie z art. 6 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe.

## **Pytanie nr 2:**

Czy Zamawiający przewiduje możliwość dodatkowego rozbicia poszczególnych części Zamówienia ze względu na masę? Wykonawca proponuje aby część pierwsza aktualnego zamówienia została podzielona w sposób następujący

- 1.1 Przesyłki krajowe w zaproponowanych przez Zamawiającego przedziałach wagowych do 100kg, oraz przesyłki międzynarodowe do 20kg,
- 1.2 Przesyłki krajowe paletowe,
- 1.3 Przesyłki międzynarodowe powyżej 20kg

oraz część drugą

2.1 Przesyłki krajowe w zaproponowanych przez Zamawiającego przedziałach wagowych do 100kg , oraz przesyłki międzynarodowe do 20kg,

2.2 Przesyłki międzynarodowe powyżej 20kg

Rozbicie wagowe przesyłek objętych zamówieniem umożliwi skalkulowanie ceny oferty zamówienia w sposób prawidłowy.

Większość Wykonawców, ustala poziom cen na podstawie, danych o wadze przesyłki, oraz miejscu ich przeznaczenia.

W przypadku pozostawienia zapisów w formie bieżącej co stanowi rażące naruszenie zasad wymienionych w art.

7.1 ust PZP , czyli zasady konkurencyjności i równości Wykonawca może nie mieć możliwości złożenia swojej oferty.

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zgodnie z Formularzem asortymentowo – cenowym stanowiącym załączniki nr 2.1 i 2.2 do SIWZ Wykonawca jest w stanie wyodrębnić wagę przesyłek oraz kraj doręczenia.

W związku z powyższym Formularze asortymentowo – cenowe dołączone do SIWZ pozostają bez zmian.

## **Pytanie nr 3:**

Zamawiający określił w formularzu asortymentowo – cenowym cenę jednostkową za przesyłkę. W przypadku przesyłek o masie w zakresie 50kg -100kg Wykonawca może zaproponować wykonanie usługi za pomocą kuriera bezpośredniego. Cena tego typu usługi jest kalkulowana na podstawie stawki kilometrowej, czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość określenia wartości usługi jako stawka za 1km, lub czy ma możliwość określenia średniej odległości na jaką będą wysyłane przesyłki w tym przedziale wagowym?

### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości określenia wartości usługi jako stawka za 1km oraz nie ma możliwości określenia średniej odległości na jaką będą wysyłane przesyłki w tym przedziale wagowym.

#### **Pytanie nr 4:**

Czy określając termin realizacji usługi Wykonawca powinien uwzględnić czas konieczny na przeprowadzenie odprawy celnej przesyłek zawierających towary podlegających należnościom celnym w kraju przeznaczenia?  
Czy termin realizacji usługi powinien być liczony od daty wylotu samolotu przewożącego przesyłkę?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zgodnie z rozdziałem XVII SIWZ Termin realizacji stanowi jedno z kryteriów oceny ofert.

W związku z powyższym Wykonawca określając termin realizacji usługi powinien uwzględnić wymagania Zamawiającego określone w SIWZ oraz elementy składające się na termin dostawy przesyłki do punktu docelowego. Termin realizacji usługi powinien być liczony od momentu odbioru przesyłki z siedziby/ oddziału Zamawiającego do momentu dostarczenia jej adresatowi.

#### **Pytanie nr 5:**

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu: „Termin płatności faktury VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury, 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 wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zgodnie ze wzorem umowy stanowiącym załącznik nr 5 do SIWZ w paragrafie 4 pkt 5 Zamawiający określił, że płatność nastąpi w terminie 30 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego.

Zamawiający podtrzymuje powyższy zapis.

#### **Pytanie nr 6:**

W treści § 5 pkt. 8 umowy Zamawiający zastrzega możliwość naliczenia kar umownych w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust.1 –za każdą godzinę zwłoki w sytuacji, gdy Wykonawca przekroczy termin określony w § 1 ust. 2 lub § 2 pkt1 ppkt a).

Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na



drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym 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.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

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 § 5 pkt. 8 umowy zgodnie z powyższą propozycją lub chociażby uwzględni złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy kary?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte w § 5 pkt. 8 wzoru umowy, stanowiącego załącznik nr 5 do SIWZ.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż Wykonawcy przysługują środki ochrony prawnej oraz zgodnie z § 9 pkt 6 wzoru umowy stanowiącego załącznik nr 5 do SIWZ w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych, ustawy z dnia 23 listopada 2012 roku – prawo pocztowe oraz przepisy innych ustaw.

### **Pytanie nr 7:**

Zamawiający w § 7 wzoru umowy (Załącznik nr 5 do SIWZ) zawarł zapis o treści :

- 1. W czasie trwania niniejszej umowy, a także po dniu ustania stosunku pracy, Wykonawca zobowiązuje się do zachowania w ścisłej tajemnicy wszystkich informacji technicznych, technologicznych, handlowych i organizacyjnych Zamawiającego, za wyjątkiem informacji ujawnionych do wiadomości publicznej i powszechnie znanych (tajemnica przedsiębiorstwa). Jakikolwiek przekazywanie, ujawnianie, wykorzystywanie, zbywanie lub oferowanie do zbycia tajemnicy przedsiębiorstwa dopuszczalne jest tylko za uprzednim, pisemnym zezwoleniem Zamawiającego. Zabronione jest w szczególności rozpowszechnianie danych, informacji za pomocą wszelkich dostępnych nośników informacji, udostępnienia poza zakres wskazany w treści umowy, jak również wiążących Wykonawcę regulacji z Zamawiającym.*
- 2. Wykonawca zobowiązuje się nie rozpowszechniać w zakresie jego działalności zawodowej i pozazawodowej informacji dotyczących Zamawiającego, przedsiębiorstwa Zamawiającego oraz osób kierujących przedsiębiorstwem, w sposób naruszający dobre imię, renomę lub inny interes Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się do zachowania najdalej idącej dyskrecji dotyczącej wszelkich informacji, planów, opracowań i przedsięwzięć, do których będzie miał dostęp przy wypełnianiu swoich obowiązków lub podczas przebywania na terenie przedsiębiorstwa Zamawiającego.*
- 3. Naruszenie postanowień niniejszego paragrafu będzie traktowane przez Zamawiającego jako rażące naruszenie warunków Umowy i może stanowić podstawę do rozwiązania Umowy bez wypowiedzenia.*
- 4. Za naruszenie postanowień niniejszego paragrafu Wykonawca zapłaci Zamawiającemu bezwarunkową karę umowną w wysokości 20.000 złotych (słownie: dwudziestu tysięcy złotych 00/100) za każdy stwierdzony przypadek naruszenia. Zapłata kary umownej nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zapłaty Zamawiającemu odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonej kary umownej.*

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kary (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelnych zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kary w wysokości przewidzianej szczególnie w § 7 pkt 4) wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu.

**Odpowiedź Zamawiającego:**



Zamawiający modyfikuje wzór umowy stanowiący załącznik nr 5 do SIWZ.

Aktualna treść § 7 pkt 4 wzoru umowy brzmi:

*„4. Za naruszenie postanowień niniejszego paragrafu Wykonawca zapłaci Zamawiającemu bezwarunkową karę umowną w wysokości 5.000 złotych (słownie: pięciu tysięcy złotych 00/100) za każdy stwierdzony przypadek naruszenia. Zapłata kary umownej nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku zapłaty Zamawiającemu odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonej kary umownej.”*

#### **Pytanie nr 8:**

Zamawiający w § 2 wzoru umowy określił obowiązki Wykonawcy, w których zobowiązuje go do:

*b) niezwłocznego powiadomienia Zamawiającego o zaginięciu lub niedostarczeniu przesyłki w terminie nie dłuższym niż 1 dzień roboczy od dnia powzięcia informacji o zaginięciu lub niedostarczeniu przesyłki.*

Z uwagi na fakt, że Poczta Polska S.A posiada narzędzie Elektroniczny Nadawca gdzie wszystkie przesyłki nadane za pomocą aplikacji można śledzić z jej panelu lub generować poprzez zbiorczy raport w formacie xls.

Wykonawca zwraca się z zapytaniem czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z § 2 wzoru umowy pkt. 1 ppkt b) ?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie nr 9:**

Zamawiający w § 2 wzoru umowy określił obowiązki Wykonawcy, w których zobowiązuje go do:

*h) zapewnienia odprawy celnej przesyłek wysyłanych poza Unię Europejską. Opłata za odprawę jest wliczona w koszt przesyłki, podobnie jak opłata paliwowa.*

Czy Zamawiający może wyjaśnić jaki zakres działań leży po stronie Wykonawcy w ramach proponowanego zapisu?

Szczególnie biorąc pod uwagę, że przesyłki pocztowe podlegające kontroli celnej powinny być zaopatrzone w deklarację celną CN 22 i CN 23 Klienci nadający przesyłki z towarami poza obszar celny Wspólnoty Europejskiej powinni, oprócz wypełnienia deklaracji celnej CN 23, dodatkowo dokonać zgłoszenia celnego o objęcie towarów procedurą wywozu z wykorzystaniem systemu teleinformatycznego, w przypadku gdy:

- całkowita wartość towarów w przesyłce zawierającej towary do celów handlowych przekracza równowartość 1000 euro albo

- nadawca zamierza ubiegać się o zastosowanie 0% podatku VAT lub o zwrot podatku VAT, albo
- przesyłki pocztowe zawierające towary do celów handlowych są częścią serii podobnych czynności (klient nadaje wiele podobnych przesyłek handlowych), albo
- przesyłki pocztowe zawierają towary, o których mowa w art. 235 rozporządzenia Komisji (EWG) nr 2454/93 z dnia 2 lipca 1993 r. ustanawiającego przepisy w celu wykonania rozporządzenia Rady (EWG) nr 2913/92 ustanawiającego Wspólnotowy Kodeks Celny, to jest towary, w odniesieniu do których wnosi się o zwrot refundacji albo należności celnych, bądź które podlegają środkom zakazów lub ograniczeń, lub jakimkolwiek innym szczególnym formalnościom.

Zgłoszenie celne powinno być przesłane przez nadawcę do urzędu celnego w Systemie Kontroli Eksportu ECS (procedura ta zastąpiła obowiązujące wcześniej zgłoszenie celne na dokumencie papierowym SAD). Informacje o ECS są publikowane na stronie [www.mf.gov.pl](http://www.mf.gov.pl) w zakładce Służba Celna/Informatyzacja/AES/ECS.

Nadawca przesyłki, który dokonuje elektronicznego zgłoszenia celnego towarów w Systemie Kontroli Eksportu ECS, może wybrać jedną z dwóch podanych poniżej procedur:

1. nadawca przedstawia najpierw przesyłkę w miejscowym urzędzie celnym właściwym ze względu na siedzibę nadawcy, po uprzednim wysłaniu do tego urzędu zgłoszenia celnego w systemie ECS. Po potwierdzeniu przez urząd celny przyjęcia tego zgłoszenia, nadawca nadaje przesyłkę w placówce pocztowej, załączając na zewnątrz przesyłki wywozowy dokument towarzyszący (kartę EAD), otrzymany z systemu ECS oraz wymagany przez urząd celny wykaz pozycji, jeżeli zgłoszenie dotyczyło towarów z różnych pozycji taryfowych. Przesyłka zostanie przedstawiona w urzędzie wymiany poczty z zagranicą do kontroli celnej wywozowej, w wyniku której urząd celny potwierdzi nadawcy wywóz towarów za granicę, przekazując mu odpowiedni komunikat w systemie ECS. Uwaga: w takim przypadku przy nadaniu przesyłki nadawca wpisuje nr MRN (numer ewidencyjny operacji wywozowej nadawany przez System Kontroli Eksportu ECS) do zielonej etykiety „WYWÓZ – CŁO ECS, MRN ...” otrzymanej w placówce pocztowej. Tak uzupełnioną etykietę pracownik pocztowy nakleja na przesyłkę\*.

2. nadawca wysyła do urzędu celnego wyprowadzenia przesyłki, tj. do urzędu celnego funkcjonującego przy urzędzie wymiany poczty z zagranicą właściwym dla danej przesyłki\*\*, zgłoszenie celne w systemie ECS (jest to niejako zapowiedź zgłoszenia celnego), po czym nadaje przesyłkę w placówce pocztowej, bez uprzedniego przedstawiania jej w urzędzie celnym. Przesyłka zostanie przedstawiona do kontroli celnej wywozowej w urzędzie wymiany poczty z zagranicą, w wyniku której urząd celny zakończy procedurę przyjęcia zgłoszenia celnego, a następnie potwierdzi nadawcy wywóz towarów za granicę, przekazując mu odpowiedni komunikat w systemie ECS. Uwaga: w takim przypadku przy nadaniu przesyłki nadawca wpisuje nr TIN (numer ewidencyjny zgłaszającego) oraz numer własny IE 51 (numer własny komunikatu zgłoszenia wywozowego) do zielonej etykiety „WYWÓZ – CŁO ECS, TIN ..., Nr własny IE 515 ...” otrzymanej w placówce pocztowej. Tak uzupełnioną etykietę pracownik pocztowy nakleja na przesyłkę\*.

\* Podstawa prawna: rozporządzenie Ministra Finansów z dnia 6 sierpnia 2004 r. w sprawie szczegółowego trybu i warunków dokonywania zgłoszeń celnych w obrocie pocztowym (Dz. U. Nr 184, poz. 1900, z 2007 r. Nr 48, poz.

321, z 2009 r. Nr 87, poz. 724 oraz z 2011 r. Nr 102, poz. 589).

\*\* Dla przesyłek EMS urzędem celnym wyprowadzenia jest Oddział Celny I Pocztowy w Warszawie (nr ewidencyjny 441010) Urzędu Celnego I w Warszawie.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy dostarczenia indywidualnej odprawy celnej każdej przesyłki poza UE czyli przygotowania zgłoszenia celnego oraz przesłania potwierdzenia wywozu towaru poza obszar UE.

*Powyższe odpowiedzi są wiążące. Jednocześnie Zamawiający nie przedłuża terminu składania ofert.*

*Z poważaniem*

**Małgorzata Karbownik**  
**specjalista ds. zamówień publicznych**