

D.261.  .2018. BD

Ruda Śląska, dnia 10.12.2018 roku

Wg rozdzielnika

Dot. postępowania na: „Polecenie doręczenia adresatowi w kraju określonej kwoty pieniężnej”

W związku z zapytaniem do treści ogłoszenia o zamówienia Zamawiający przekazuje treść zapytania i odpowiedzi.

Pytanie 1:

„ I Dodatek nr 2a - Załącznik cenowy.

W formularzu oferty lp. 1 Wykonawca nie ma możliwości złożenia oferty cenowej brutto za usługę - ponieważ na wysokość opłaty za nadanie przekazu składa się: określona kwota przekazu + określony% od kwoty przekazu. Biorąc pod uwagę te kryteria Zamawiający nie jest w stanie wyliczyć ceny brutto jednego przekazu.

Pytanie 2: Czy Zamawiający wyjaśni/zmodyfikuje treść SIWZ w zakresie:

- Opłaty związanej i zależnej od kwoty przekazu obliczonej jako określony %;
- Załącznika cenowego tj. uzależnienia ceny jednostkowej brutto od wartości przekazu?

W celu prawidłowej kalkulacji kwoty przekazu Zamawiający musiałby określić szacunkową wartość jednego przekazu.

W załączniku cenowym Zamawiający nie oszacował również ilości zwrotów przekazów po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia.

Zgodnie z Ogłoszeniem: Przedmiotem zamówienia jest wykonanie polecenia doręczenia adresatowi w kraju określonej kwoty pieniężnej formie przekazu pocztowego, o którym mowa w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. -Prawo Pocztove (t. j. Dz. U. 2016r, poz. 1113 z późn. zm), Wykonawcę jako w całości obowiązują powyższe przepisy ustawy które w sposób kompletny i szczegółowy regulują w obecnym stanie prawnym świadczenie usług pocztowych objętych przedmiotem niniejszego zamówienia.

Czy w związku z możliwością odmowy przyjęcia przez adresata przekazu pocztowego lub innych okoliczności wskazanych w Rozdziale 3 art.16 Ustawy prawo pocztowe i konieczności jego zwrotu do nadawcy zamawiający dopuszcza rozszerzenie formularza cenowego o pozycje dotyczące kosztu zwrotów przekazu pocztowego?

Reasumując, stwierdzić należy, iż bez dokonania zmiany ogłoszenia poprzez odrębne oszacowanie kosztu zwrotu przekazu pocztowego i rozszerzenie Załącznika cenowego o dodatkową pozycję: „zwrot przekazu pocztowego”, wykonawca zostaje pozbawiony możliwości właściwego skalkulowania ceny oferty, a w konsekwencji jej złożenia, co w naszej ocenie stanowi wyraz rażącego naruszenia zasady konkurencyjności i równego traktowania wykonawców.”

Odpowiedź

Zamawiający wymaga aby Wykonawca podał cenę stałą za opłatę nadania jednego przekazu nie wliczając innych dodatkowych opłat, których wysokość może być uzależniona od wysokości świadczenia przyznanego adresatom. Z uwagi na duże zróżnicowanie kwotowe nadawanych przekazów Zamawiający nie jest w stanie określić szacunkową wartość jednego przekazu.

W przypadku opłaty związanej i zależnej od kwoty przekazu obliczanej np. jako %, Zamawiający określił ją jako dodatkowe kryterium oceny ofert.

Zamawiający nie dopuszcza rozszerzenia formularza cenowego o pozycje dotyczące zwrotów przekazu pocztowego gdyż nie zamierza ponosić kosztów za zwrot przekazów po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia.

Pytanie 2:

„ II Dodatek nr 4 wzór umowy - §3 ust. 1 - zwrot przekazu.

W przypadku zwrotu przekazu po wyczerpaniu możliwości jego doręczenia adresatowi Zamawiający nie określił w którym momencie ma zostać pobrana opłata za zwrot przekazu.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje uszczegółowić zapisy umowy w powyżej kwestii, w zależności od wybranej opcji pobierania opłaty za zwrot:

„Strony ustalają, że w przypadku zwrotu przekazu po wyczerpaniu możliwości jego doręczenia lub wypłaty adresatowi, kwota zwracanego przekazu przekazywana będzie po potrąceniu opłaty za zwrot/bez potrącenia opłaty za zwrot, na rachunek bankowy Nadawcy (Nr.....).

W przypadku opcji bez potrącenia opłaty za zwrot należałoby dodać:

1. W przypadku zwrotu przekazu bez potrącenia opłaty za zwrot, wystawi odrębną fakturę VAT za przekazy zwrócone.
2. Termin płatności faktury VAT określonej w ust. 1 wynosi 14 dni kalendarzowych od daty jej wystawienia.
3. W przypadku opóźnienia w płatnościach, o których mowa w ust. 2 przysługują odsetki ustawowe za każdy dzień opóźnienia.
4. Za datę dokonania płatności Strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego(Nr.....)
5. W tytule przelewu Nadawca zobowiązany jest umieścić następujące informacje: „wpłata za fakturę VAT nr, umowa nr, ”
6. Faktury VAT będą wystawiane przez, ”

Odpowiedź

Zamawiający nie uwzględni zaproponowanych zapisów uszczegółowiających warunki świadczenia usługi.

Pytanie 3:

„ III. Dodatek nr 4 wzór umowy - § 8 ust. 1 i 2 Zamawiający określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

Pytanie: Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 5 do SIWZ - Instrukcja dla Wykonawców).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

Odpowiedź

Zamawiający nie dopuszcza możliwości wykreślenia z umowy kary umownych.

Pytanie 4:

„ IV Dodatek nr 4 wzór umowy - § 8 ust. 3

Pytanie 4: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia z umowy kar umownych ze względu na fakt, że przekaz pocztowy jest usługą realizowaną na podstawie regulaminu świadczenia usługi przekaz pocztowy, a odpowiedzialność operatora z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi określona jest we wskazanym dokumencie?

Odpowiedź

Zamawiający zmienia zapisy par. 8 ust. 3 we wzorze umowy nadając mu następujące brzmienie:

„ 3. Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usług pocztowych objętych niniejszą umową na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe oraz przepisów Kodeksu Cywilnego, jeżeli Prawo pocztowe nie stanowi inaczej.”

Pytanie 5:

„V. Dodatek nr 4 wzór umowy - § 14

Pytanie 5 : Czy z uwagi na fakt, iż zgodnie z Ustawą Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2012r każdy operator pocztowy jest zobowiązany do szczegółowego określenia zasad świadczenia usług pocztowych w odrębnym Regulaminie świadczenia usług pocztowych, Zamawiający dopuszcza dodanie na końcu ustępu zapisu o treści :

„ i Regulaminu świadczenia usługi przekaz pocztowy wydane przez Wykonawcę”.

Odpowiedź Zamawiający podtrzymuje zapisy ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie 6:

„ VII. Zamawiający w Rozdziale XII Zamówienia, ust. 2 i 3 oczekuje realizacji zamówienia zgodnie z cenami określonymi w załączniku cenowym, stanowiącym dodatek nr 2a.

Wykonawca zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Ustawa Prawo Pocztove wyznacza ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Wykonawca 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 ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni wśród postanowień ogłoszenia oraz w istotnych postanowieniach umowy zmianę poprzez dodanie zapisu:

„ Zamawiający dopuszcza zmiany "cen jednostkowych brutto" w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w ofercie (formularzu cenowym) w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe”

Odpowiedź

Zamawiający nie przewiduje zmiany treści ogłoszenia w powyższym zakresie.

Ponadto Zamawiający zmienia zapisy par. 12 we wzorze umowy nadając mu następujące brzmienie:

„§ 12

1. „Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Rudzie Śląskiej jako Administrator danych oświadcza, iż przetwarza dane osobowe w oparciu o przesłankę art. 6 ust. 1 lic c rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 r. w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE (ogólne rozporządzenie o ochronie danych Dz. Urz. UE.L Nr 119, str.1) - **zwanego dalej RODO** - tj. przetwarzanie danych osobowych odbywa się w celu wypełnienia obowiązku prawnego ciążącego na administratorze.

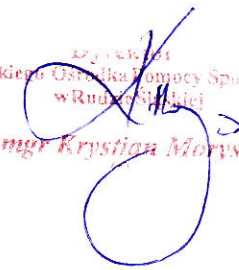
2. W celu wykonania postanowień §1 umowy przekazane dane osobowe są danymi ustawowo chronionymi stanowiącymi tajemnicę pocztową w myśl ustawy Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012r. (tj. Dz.U. z 2017r. poz. 1481).
3. Wykonawca przystępujący do oferty oświadcza, iż jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012r. (tj. Dz.U. z 2017r. poz. 1481) tzn. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych.
4. Wykonawca przystępujący do wykonania zadań określonych w § 1 umowy daje gwarancję przestrzegania (przez nich, ich pracowników, ewentualnych podwykonawców) art. 41 ustawy Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012r. (tj. Dz.U. z 2017r. poz. 1481).
5. Podstawą legalności przetwarzania danych osobowych przez Wykonawcę będzie art. 6 ust. 1 lit c RODO zgodnie z dyspozycją art. 42 Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012r. (tj. Dz.U. z 2017r. poz.1481), który stanowi, iż 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 niezbędne do jej wykonania lub jeżeli przepisy odrębne stanowią inaczej.
6. Stosownie do zapisu §15 pkt. 4 niniejszej umowy w momencie przekazania danych osobowych przez Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Rudzie Śląskiej w celu wykonania postanowień § 1 niniejszej umowy Wykonawca staje się Administratorem przekazanych mu danych i odpowiada za nie już jak za własne dane oraz obowiązany jest do zabezpieczenia ich zgodnie z zapisami RODO, Ustawy o ochronie danych osobowych z dnia 10 maja 2018r (tj. Dz.U. z 2018r. poz.1000 z późniejszymi zmianami) oraz innymi obowiązującymi aktami prawa.

Jednocześnie Zamawiający informujemy, że zmianie ulegają terminy składania i otwarcia ofert. Nowe terminy są następujące:

Termin składania ofert: do dnia **13.12.2018r.** godz. 10.00
Termin otwarcia ofert: **13.12.2018r.** godz. 10.30

Otrzymują:

- 1 x wykonawca zadający pytania
- 1 x strona internetowa Zamawiającego
- 1 x aa


Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej
w Rudzie Śląskiej
mgr Krystian Morys