

Nr postępowania: ZP/7/DPz/2019

Warszawa dn. 08.01.2020 r.

WYJAŚNIENIE TREŚCI OGŁOSZENIA O ZAMÓWIENIU

Zamawiający: Biuro Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji
Skwer kard. S. Wyszyńskiego 9
01-015 Warszawa

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na **świadczenie usług pocztowych**.

Zamawiający – Biuro Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji zawiadamia, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu prowadzonym w oparciu o art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych na **świadczenie usług pocztowych**.

Zamawiający, działając na podstawie przepisu pkt. 3.5. ogłoszenia o przedmiotowym zamówieniu, przekazuje poniżej treść zapytania wraz z wyjaśnieniami i udzielonymi odpowiedziami:

PYTANIE 1:

Poprawne adresowanie przesyłek jest istotnym elementem wpływającym na jakość i terminowość świadczenia usług.

Z uwagi na zmianę załącznika dotyczącego zasad poprawnego adresowania przesyłek wnioskujemy o wyrażenie zgody na możliwość dodania nowego wzoru „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”, w postaci załącznika do umowy uzgodnionego z wyłonionym w przetargu Wykonawcą.

Dodatkowo informujemy, iż nowy wzór „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych” stanowi załącznik do niniejszego pisma.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”, w postaci załącznika do umowy uzgodnionego z wyłonionym w przetargu Wykonawcą.

PYTANIE 2:

Zamawiający w § 2 ust. 9 Wzoru umowy wymaga od Wykonawcy zapewnienia formularzy potwierdzeń odbioru. Czy poprzez sformułowanie: „wolne od opłat formularze potwierdzeń odbioru” należy rozumieć druki zwrotnego potwierdzenia odbioru stosowane do przesyłek na zasadach ogólnych, tzw. „żółte zwrotki”?

ODPOWIEDŹ:

Tak, Zamawiający potwierdza, iż poprzez sformułowanie: „wolne od opłat formularze potwierdzeń odbioru” należy rozumieć druki zwrotnego potwierdzenia odbioru stosowane do przesyłek na zasadach ogólnych, tzw. „żółte zwrotki”.

PYTANIE 3:

Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, iż w przypadkach, gdy przesyłki nadawane „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” będą wymagały stosowania przyjętych wewnętrznie przez Zamawiającego druków „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru”, (tzw. „białe zwrotki”) Zamawiający zapewni odpowiednie formularze potwierdzeń odbioru we własnym zakresie, po wcześniejszej akceptacji Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ:

Tak, Zamawiający potwierdza, iż w przypadkach, gdy przesyłki nadawane „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” będą wymagały stosowania przyjętych wewnętrznie przez Zamawiającego druków „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru”, (tzw. „białe zwrotki”) Zamawiający zapewni odpowiednie formularze potwierdzeń odbioru we własnym zakresie, po wcześniejszej akceptacji Wykonawcy.

PYTANIE 4:

Zamawiający w § 6 ust. 7 Wzoru umowy określa termin płatności faktury jako 21 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak datę wystawienia faktury, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z datą sporządzenia faktury.

Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację zapisu w § 6 ust. 7 Wzoru umowy zgodnie z poniższym:

7. Wpłata wynagrodzenia nastąpi w terminie do 21 dni od daty wystawienia faktury, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr Zmiana rachunku bankowego właściwego do zapłaty wymaga zmiany Umowy w formie aneksu.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę, nie mniej jednak dokona stosownej zmiany treści Ogłoszenia w zakresie zmiany treści § 6 ust. 7 Wzoru Umowy.

PYTANIE 5:

Zamawiający w § 6 ust. 8 Wzoru umowy określa dzień zapłaty faktury VAT jako dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w

tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego.

W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, wnioskujemy o modyfikację określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym.

Proponujemy zapis:

8. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

W uzasadnieniu swojej decyzji Zamawiający pragnie zauważyć, iż Krajowa Rada Radiofonii i Telewizji jako państwowa jednostka budżetowa podlega przepisom ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

Ustawa ta zobowiązuje kierowników tych jednostek do terminowego regulowania zobowiązań jednostki, a w przypadku naruszeń w postaci niewykonania w terminie zobowiązania jednostki, którego skutkiem jest zapłata odsetek, wprowadza odpowiedzialność za to naruszenie.

Tak więc zapisy w umowie mają na celu przede wszystkim zabezpieczenie KRRiT przed sytuacjami, które mogą prowadzić do nieterminowego regulowania należności (m.in. otrzymanie faktury po terminie płatności, niezarachowanie wpływu wynagrodzenia na rachunku bankowym Wykonawcy w tym samym dniu co dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego), których skutkiem może być w przyszłości zapłata odsetek.

Ponadto należy zwrócić uwagę na art. 353¹ kodeksu cywilnego, który daje Stronom możliwość ułożenia stosunku prawnego według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

PYTANIE 6:

Praktyka rynku pocztowego wypracowała powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego w § 8 Wzoru umowy, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające. Przewidziane kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne 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 (składowych danej usługi) pozbawiłoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:

- modyfikację zapisu § 8 ust. 2 pkt 4) – 6) Wzoru umowy:

4) w przypadku stwierdzenia naruszenia postanowień § 2 ust. 13 – w wysokości 1.500 zł (słownie: tysiąc pięciuset złotych) za każdy okres rozliczeniowy, w którym stwierdzono naruszenie,

5) w przypadku stwierdzenia naruszenia postanowień § 2 ust. 14 – w wysokości 50 zł (słownie: pięćdziesięciu złotych) za każdy dzień opóźnienia w przekazaniu oświadczenia Wykonawcy, o którym mowa w § 2 ust. 14, a jeżeli opóźnienie przekroczy 5 (pięć) dni w wysokości 500 zł (słownie: pięciuset złotych) za każdy okres rozliczeniowy, w którym stwierdzono naruszenie,

6) w przypadku nadania przesyłek odebranych od Zamawiającego w innym dniu niż w dniu odbioru – w wysokości 100 zł (słownie: stu złotych) za każdy stwierdzony przypadek. Kara, o której mowa w zdaniu poprzedzającym nie będzie naliczana odrębnie od każdej przesyłki.

- modyfikację zapisu § 8 ust. 5 Wzoru umowy :

5. Zamawiający naliczy Wykonawcy karę umowną w wysokości 1% wartości brutto Umowy określonej w § 5 ust. 1, w przypadku wypowiedzenia Umowy lub odstąpienia od Umowy przez Stronę Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy lub w przypadku określonym w ust. 4.

- wykreślenie zapisu § 8 ust. 2 pkt 2) Wzoru umowy – Wykonawca pragnie zauważyć, że dynamiczne zmiany uwarunkowań natężenia ruchu drogowego czy ewentualne remonty dróg, budowę infrastruktury itp., a tym samym ewentualne zmiany organizacji ruchu, mogą niekiedy wydłużyć czas potrzebny Wykonawcy na dojazd do Zamawiającego w celu odebrania przesyłek w wyznaczonym czasie, wobec czego Wykonawca wnioskuje o rezygnację z zapisów zawartych w § 8 ust. 2 pkt 2).

- wykreślenie zapisu § 8 ust. 2 pkt 3) Wzoru umowy – Wykonawca informuje, że zapisy § 4 Wzoru Umowy nie dotyczą Wykonawcy

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający informuje, iż:

- wyraża zgodę na modyfikację zapisu § 8 ust. 2 pkt 4) Wzoru umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy oraz dokona w tym zakresie stosownej zmiany treści Ogłoszenia;

- wyraża zgodę na modyfikację zapisu § 8 ust. 2 pkt 5) Wzoru umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy oraz dokona w tym zakresie stosownej zmiany treści Ogłoszenia;

- nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisu § 8 ust. 2 pkt 6) Wzoru umowy;

- wyraża zgodę na proponowaną zmianę zapisu § 8 ust. 5 Wzoru umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy oraz dokona w tym zakresie stosownej zmiany treści Ogłoszenia;

- wyraża zgodę na wykreślenie zapisu § 8 ust. 2 pkt 2) Wzoru umowy oraz dokona w tym zakresie stosownej zmiany treści Ogłoszenia, zmieniając jednocześnie w następstwie ww. zmiany treść § 2 ust. 1 Wzoru Umowy;

- nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu § 8 ust. 2 pkt 3) Wzoru umowy, pragnąc zauważyć, iż przypis dolny nr 1 przy postanowieniu § 4 ust. 1 Wzoru Umowy przewiduje, iż postanowienie to

zostanie wypełnione stosownie do treści oferty złożonej przez Wykonawcę w odniesieniu do podwykonawstwa.

PYTANIE 7:

Wnioskujemy o rozszerzenie przesłanek do zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, o których mowa w § 14 ust. 3 Wzoru umowy poprzez dodanie:

- e) zmian cennika, o którym mowa w art. 57 ust. 1, art. 58 i art. 59 ustawy Prawo pocztowe.*

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający pozostawia postanowienia wzoru umowy w zakresie podnoszonym w pytaniu bez zmian. Przesłanki wskazane przez Wykonawcę zostały uregulowane w § 1 ust. 3 Wzoru umowy – Załącznik nr 1 do Ogłoszenia.

PYTANIE 8:

Wykonawca informuje, iż 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.

Legalność przetwarzania danych przez Wykonawcę jest zapewniona poprzez wypełnienie dyspozycji 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).

Wykonawca w momencie przekazania mu danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się administratorem tych danych.

Biorąc pod uwagę powyższe Wykonawca wnioskuje o wykreślenie zapisów § 9 Wzoru Umowy i zastąpienie poniższymi zapisami:

- 1. W związku z realizacją przedmiotu Umowy Zamawiający udostępnia Wykonawcy dane osobowe w zakresie imion i nazwisk oraz miejsca zamieszkania adresatów przesyłek pocztowych.*
- 2. Wykonawca oświadcza, iż znany jest mu fakt, że od momentu udostępnienia danych, o których mowa w ust. 1, realizuje on samodzielnie w stosunku do tych danych obowiązki administratora określone w przepisach 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 (RODO) oraz przepisach krajowych z zakresu ochrony danych osobowych, w szczególności ustawy o ochronie danych osobowych.*
- 3. Zamawiający nie odpowiada za wypełnianie przez Wykonawcę obowiązków, o których mowa w ust. 2.*

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę .

PYTANIE 9:

Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że Zamawiający pod pojęciem prawidłowo wystawionej faktury wskazanej w § 6 ust. 7 Wzoru Umowy rozumie dokument wystawiony zgodnie z zapisami w art. 106e Ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.

ODPOWIEDŹ:

Przez prawidłowo wystawioną fakturę Zamawiający rozumienie dokument wystawiony zgodnie z zapisami art. 106e ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. z 2018 r., poz. 2174, z późn.zm.) i art. 22 ustawy z dnia 29 września 1994 r. o rachunkowości (Dz. U. z 2019r., poz. 351, z późn.zm.).

Niniejsze pismo jest integralną częścią Ogłoszenia o zamówieniu.

DYREKTOR BIURA
Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji

M. Miszka
M. Miszka