Kraków dnia: 2022-01-11

**AWF Kraków**

al. Jana Pawła II 78

31-571 Kraków

……………………………………

[nazwa zamawiającego, adres]

**WYKONAWCY**

ubiegający się o zamówienie publiczne

# WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie Tryb podstawowy bez negocjacji - art. 275 pkt. 1 ustawy Pzpna”**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym oraz kurierskich w obrocie krajowym dla Akademii Wychowania Fizycznego w Krakowie**”– znak sprawy **K.2.381/02/2022.**

Zamawiający, **AWF Kraków**, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2021r. poz. 1129), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami:

|  |
| --- |
| Pytanie 1  Zamawiający w Załączniku nr 1 do SWZ (SOPZ) zadanie nr I, pkt 7 oraz Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 2, ust. 1 wskazuje preferowane godziny odbioru przesyłek (13:30-14:30) w dni robocze od poniedziałku do piątku. Ustalenie indywidualnych godzin świadczenia usługi odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego wymaga podjęcia przez Wykonawcę działań dotyczących dostosowania logistyki świadczenia usługi. W wybranej lokalizacji w związku czynnikami niezależnymi od Wykonawcy może istnieć konieczność zmiany zakresu godzinowego realizacji usługi.  Czy Zamawiający dopuszcza ustalenie dokładnych godziny odbioru przesyłek po wybraniu oferty i wskazanie innych przedziałów godzinowych w uzgodnieniu z Zamawiającym?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 1 do SWZ – Opis przedmiotu Zamówienia który otrzymuje brzmienie:    7. Wykonawca zobowiązany jest do odbioru przesyłek przygotowanych do wysyłki,  z siedziby Zamawiającego, codziennie w dni robocze od poniedziałku do piątku w określonym przedziale czasowym, tj. 10.30 do godz. 12.30. Miejscem odbioru korespondencji będzie siedziba Zamawiającego: Akademia Wychowania Fizycznego w Krakowie Al. Jana Pawła II 78 – Kancelaria (hol główny uczelni).Odbioru dokonywać będzie upoważniony przedstawiciel Wykonawcy po okazaniu stosownego upoważnienia.  Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:  § 2, ust. 1 Wykonawca zobowiązuje się pięć razy w tygodniu w dni robocze (od poniedziałku do piątku) w godzinach między 10:30 a 12:30 świadczyć usługi odbioru: przesyłek i paczek do wysyłki z siedziby Zamawiającego (al. Jana Pawła II, 78, w Krakowie) przez upoważnionego przedstawiciela Wykonawcy. Odbiór przesyłek i paczek do wysyłki będzie każdorazowo odbywał się na podstawie przygotowanych przez Zamawiającego pocztowych książek nadawczych i/lub zestawień ilościowych (w dwóch egzemplarzach).  Pytanie 2  Zamawiający w Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 2, ust. 1 wskazuje preferowane godziny dostarczania przesyłek do oddziałów Zamawiającego (10:45-11:15). Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez innych nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa wczesnoporonne godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.  Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanych zapisów o godzinie wydawania przesyłek i potwierdzeń odbioru, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo pocztowe?  Ewentualnie czy ze względów logistycznych Zamawiający dopuszcza ustalenie dokładnych godziny dostarczania przesyłek po wybraniu oferty i wskazanie innych przedziałów godzinowych w uzgodnieniu z Zamawiającym?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:  § 2, ust. 2 Wykonawca zobowiązuje się pięć razy w tygodniu, w dni robocze (od poniedziałku do piątku) doręczyć korespondencję do siedziby Zamawiającego, do godz. 12:00.  Pytanie 3  Zamawiający w Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 2, ust. 6 wymaga aby Wykonawca świadczył usługi dostarczania przesyłek do każdego wskazanego przez Zamawiającego adresu.  „Dostarczanie przesyłek do każdego wskazanego adresu” może wykluczyć złożenie oferty przez wszystkich potencjalnych wykonawców, gdyż nie jest możliwa realizacja usług we wszystkich destynacjach, szczególnie zagranicznych. Zmiany mogą również zachodzić w trakcie trwania umowy niezależnie od wykonawcy (np. w efekcie konfliktów, stanów epidemii itp.).  Czy Zamawiający rozumie poprzez niniejszy zapis realizację usług do krajów określonych w międzynarodowych przepisach pocztowych, zgodnie z obowiązującymi przepisami i ustaleniami międzynarodowymi?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zamawiający poprzez ten zapis rozumie dostarczenie przesyłek do wszystkich adresów w krajach aktualnie obsługiwanych określonych w międzynarodowych przepisach pocztowych, zgodnie z obowiązującymi przepisami i ustaleniami międzynarodowymi.**  Pytanie 4  Zamawiający w Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 6, ust. 3, oraz w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy) § 5, ust. 14 określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku 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.  Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:**  **§ 6, ust. 3 : Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy**  **Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:**  **§ 5, ust. 14 : Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy**  Pytanie 5  Zamawiający w Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 7, ust. 2 zastrzegł karę w wysokości 10% wartości wynagrodzenia umownego brutto w przypadku odstąpienia lub wypowiedzenia przez Zamawiającego z winy Wykonawcy. Określenie procentowe naliczanej kwoty może obciążyć wykonawcę kosztami niewspółmiernymi do zaistniałych nieprawidłowości. Ponadto w umowie nie zostały jasno i enumeratywnie określone kryteria uprawniające Zamawiającego do odstąpienia, stanowiąc duże ryzyko dla potencjalnych wykonawców.  Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy kary postanowień i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku oraz powszechnie obowiązujących przepisów prawa? Ewentualnie czy Zamawiający może w sposób ścisły określić przesłanki uprawniające do zastosowania kary umownej?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę.**  Pytanie 6  Zamawiający w Załączniku nr 6a do SWZ (wzór umowy), § 7, ust. 3, lit a, zastrzegł karę z tytułu nieprzyjęcia lub nieodebrania przesyłek pocztowych od Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w dniu lub czasie, o których mowa w § 2 niniejszej umowy, (Wykonawca) zapłaci każdorazowo Zamawiającemu karę pieniężną za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu w wysokości 120 zł (słownie: sto dwadzieścia złotych) za każdy przypadek.  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 jakiejkolwiek 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 jakiejkolwiek 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 załączniku do SIWZ Ogólne warunki umowy, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:  **§ 7, ust. 3, lit a) otrzymuje nowe brzmienie:  „nieprzyjęcia lub nieodebrania przesyłek pocztowych od Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w dniu lub czasie, o których mowa w § 2 niniejszej umowy, zapłaci każdorazowo Zamawiającemu karę pieniężną za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór, za każdy przypadek takiego zdarzenia.**  Pytanie 7  Zamawiający w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 3, ust. 3, lit a. zastrzega gwarantowane terminy doręczenia przesyłek kurierskich. Zgodnie z regulaminem Wykonawcy deklarowany czas dostawy przesyłki kurierskiej nadanej do godziny 15:00 wynosi 24h, natomiast gwarantowany czas dostawy wynosi 48h.  Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje terminowość doręczenia przesyłek kurierskich zawartą w regulaminie świadczenia usługi (..) w obrocie krajowym?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy który otrzymuje brzmienie:**  § 3, ust. 1, lit a) przesyłki krajowe standardowe – doręczane adresatom maksymalnie do 48 godzin od godziny odebrania przesyłki przez kuriera;  Pytanie 8  Zamawiający w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 3, ust. 3, lit c i d zastrzega terminy doręczenia przesyłek kurierskich w obrocie zagranicznym. Obsługa przesyłek zagranicznych uzależniona jest od elementów niezależnych bezpośrednio od wykonawcy np. kwestie celne, funkcjonowanie operatorów krajów docelowych, uwarunkowania prawne krajów docelowych. W związku z zapewnianiem Zamawiającemu w ramach postępowania możliwości nadawania do wielu krajów, terminy dostarczania przesyłek w poszczególnych destynacjach mogą się różnić.  Sztywne określenie krótkich terminów z gwarancją dostarczenia, bez uwzględnienia specyfiki poszczególnych destynacji może uniemożliwi wykonawcy złożenie oferty.  Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje deklarowaną terminowość zamiast gwarantowanej doręczenia przesyłek do wybranych krajów określoną na stronie https://www.pocztex.pl/ems/tabela-wymogow-uslugi-zagranicznej/ ?  Ponadto czy Zamawiający zmodyfikuje Załącznik 2b do SWZ (kalkulacja ofertowa) o ilości i wagę przesyłek kurierskich w obrocie zagranicznym zgodnie ze specyfikacją dostępną na stronie https://cennik.poczta-polska.pl/usluga,zagraniczny\_ems\_przesylki\_kurierskie.html?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  Zamawiający **usuwa** z Załącznika nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 3, ust. 3, lit c i d tj:   1. przesyłki międzynarodowe standardowe na terenie Europy doręczane adresatom nie później niż w ciągu 8 dni roboczych po dniu, w którym nastąpił odbiór przesyłki od Zamawiającego, 2. przesyłki międzynarodowe standardowe do krajów pozaeuropejskich – doręczane adresatom nie później niż w ciągu 8 dni roboczych po dniu, w którym nastąpił odbiór przesyłki od Zamawiającego.   Zamawiający wyjaśnia iż:  **przedmiotem umowy jest świadczenie usługi kurierskiej w obrocie krajowym na rzecz Akademii Wychowania Fizycznego w Krakowie, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do umowy. W wyniku pomyłki ust. 3, lit c i d nie powinien zostać dołączony do ww. umowy.**  Pytanie 9  Zamawiający w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 4, ust. 13, zastrzega, że w przypadku stwierdzenia braku możliwości śledzenia danej przesyłki, lub mylnych informacji dotyczących śledzonej przesyłki, np. terminu nadania lub odbioru, Zamawiający ma prawo obciążenia Wykonawcę karą umowną w wys. 5 zł za daną przesyłkę.  Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie powyższego zapisu?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy poprzez usunięcie § 4, ust. 13 tj:**  „W przypadku stwierdzenia braku możliwości śledzenia danej przesyłki, lub mylnych informacji dotyczących śledzonej przesyłki, np. terminu nadania lub odbioru, Zamawiający ma prawo obciążenia Wykonawcę karą umowną w wys. 5 zł za daną przesyłkę”    Pytanie 10  Zamawiający w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 7, ust. 8, zastrzega że za przekroczenie czasu reakcji na wezwanie do odbioru przesyłki, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowna w wys. 5 % opłaty za daną przesyłkę brutto, po uprzednim pisemnym wyjaśnieniu sprawy z Wykonawcą.  Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie powyższego zapisu?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie powyższego zapisu.  Pytanie 11  Zamawiający w Załączniku nr 6b do SWZ (wzór umowy), § 7, ust. 11 zastrzega sobie możliwość potrącania kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.  Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.  W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy  o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania powyższego poprzez modyfikację zapisu przez dopisanie „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?  **Stanowisko (wyjaśnienie) Zamawiającego:**  **Zmawiający modyfikuje zapisy Załącznika nr 6a do SWZ do Projekt umowy poprzez § 7, ust. 11 tj:**  Zamawiający zastrzega sobie możliwość potrącania kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy po uprzednim uzgodnieniu protokołu zdarzenia objętego kara umowną.  **W związku z powyższymi modyfikacjami Zamawiający przesuwa termin składania ofert na dzień 14 stycznia godzina 11.00 , termin otwarcia na 14 stycznia 2022 r.** |

Zamawiający

Kanclerz AWF w Krakowie

mgr Paweł Potoczek