

Kielce 14.12.2023 r.

EZ/246/2023/UG

Do wszystkich zainteresowanych

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie 275 pkt.1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym oraz usług kurierskich dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach Znak sprawy: EZ/246/2023/UG

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity.: Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia złożone w postępowaniu.

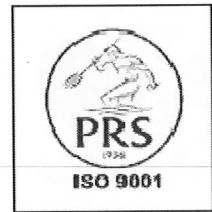
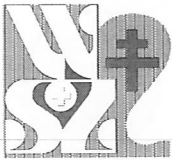
Pytanie 1

Zamawiający w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ §7 ust. 1 pkt. 2) Kary umowne wskazuje że:

Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:

- a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 9
- b) za zwłokę w doręczeniu przesyłki terminowej do adresata w wysokości 50% ceny danej usługi
- c) za zwłokę w doręczeniu przesyłki do adresata w wysokości 30% ceny danej usługi
- d) za zwłokę w odbiorze przesyłek przygotowanych do wyekspediowania w wysokości 50 zł za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w wykonaniu czynności objętych umową ponad terminy określone w umowie lub ustalone z Zamawiającym
- e) w przypadku nie przedłożenia dokumentów potwierdzających zatrudnienie na umowę o pracę osób o których mowa w § 13 ust 3 na wezwanie Zamawiającego w wysokości 1000,00 zł za każdą osobę.”

Wykonawca informuje iż obowiązują go przepisy zawarte w ustawie Prawo Pocztove, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo Pocztove. 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 Pocztove 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.

W związku z powyższym wnosimy o odstąpienie od zapisów dotyczących kar i pozostawienie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego wynikającą z ustawy Prawo pocztowe oraz regulaminu świadczenia usług pocztowych (uniknięcie sytuacji podwójnego karania).

Odpowiedź:

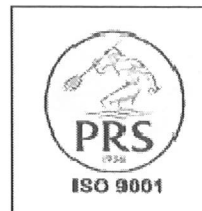
Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ § 7 ust. 1 pkt 2) a),b),c),d)

Było:

- 2) Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:
- a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości **10%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 9
 - b) za zwłokę w doręczeniu przesyłki terminowej do adresata w wysokości **50%** ceny danej usługi
 - c) za zwłokę w doręczeniu przesyłki do adresata w wysokości **30%** ceny danej usługi
 - d) za zwłokę w odbiorze przesyłek przygotowanych do wyekspediowania w wysokości 50 zł za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w wykonaniu czynności objętych umową ponad terminy określone w umowie lub ustalone z Zamawiającym
 - e) w przypadku nie przedłożenia dokumentów potwierdzających zatrudnienie na umowę o pracę osób o których mowa w § 13 ust 3 na wezwanie Zamawiającego w wysokości **1000,00 zł** za każdą osobę

Jest:

- 2) Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:
- a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości **10%** wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 9
 - b) za zwłokę w doręczeniu przesyłki terminowej do adresata w wysokości **10%** ceny danej usługi
 - c) za zwłokę w doręczeniu przesyłki do adresata w wysokości **10%** ceny danej usługi
 - d) za zwłokę w odbiorze przesyłek przygotowanych do wyekspediowania w wysokości 50 zł za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w wykonaniu czynności objętych umową ponad terminy określone w umowie lub ustalone z Zamawiającym



- e) w przypadku nie przedłożenia dokumentów potwierdzających zatrudnienie na umowę o pracę osób o których mowa w § 13 ust 3 na wezwanie Zamawiającego w wysokości 1000,00 zł za każdą osobę

Pytanie 2

Zamawiający w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ §12 Elektromobilność wskazuje:

„1. Wykonawca jest zobowiązany do dostosowania się do wymagań, wynikających z przepisów ustawy z dnia 11 stycznia 2018 roku o elektromobilności i paliwach alternatywnych (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 875), zwanej dalej „ustawą o elektromobilności”.

2. Wykonawca jest zobowiązany do zapewnienia udziału pojazdów samochodowych elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym, w rozumieniu przepisu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. Prawo o ruchu drogowym, we flocie pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu umowy, w liczbie wynikającej z ustawy o elektromobilności.

3. Wykonawca przedkłada Zamawiającemu oświadczenie do dnia 31 stycznia każdego roku:
a) o dostosowaniu floty pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu umowy do wymagań ustawy o elektromobilności lub

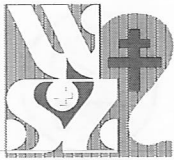
b) oświadczenia, z którego wynika, iż używana do realizacji zamówienia liczba pojazdów nie wymaga zastosowania pojazdów elektrycznych lub napędzanych gazem ziemnym.

4. Zamawiający jest uprawniony do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez niego wymogów wskazanych w ustawie o elektromobilności, w szczególności poprzez żądanie od Wykonawcy, w terminie 4 dni wykazu pojazdów samochodowych, zawierających m. in. ilość, rodzaj napędu, markę oraz numery rejestracyjne pojazdów użytkowanych przy wykonywaniu zamówienia.

5. W przypadku zmiany ustawy o elektromobilności, Wykonawca zobowiązuje się do dostosowania się do wymagań, wynikających ze zmienionych przepisów tej ustawy.”

Wykonawca wnioskuję o zaniechanie stawiania wymogów w zakresie elektromobilności oraz o wykreślenie postanowień umownych w zakresie elektromobilności, ze względu na ich niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi.

Za powyższym świadczy również fakt, że przedmiot zadania (objętego Umową) nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu przywołanych przepisów. Zamawiający nie zleca ani nie powierza wykonywania zadania publicznego z zakresu zadań WSZ w Kielcach, a jedynie zleca wykonanie zadania związanego z zadaniem publicznym. Taki związek nie powoduje, konieczności stosowania art. 68 ust. 3 Ustawy do przedmiotowego zadania. W innym przypadku należałoby niemalże każde zadanie WSZ w Kielcach uznać za zadanie publiczne – niemalże bowiem każde zadanie wiąże się w jakiś sposób z zadaniami z art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym. Na poparcie powyższego przywołać można wypowiedź przedstawicieli Ministerstwa Klimatu i Środowiska (w zakresie zadań gminy): "Roboty budowlane są szeroką kategorią zadań. Stosując przepisy ustawy, należy zweryfikować, czy dane działanie mieści się w katalogu ustawowym zadań publicznych realizowanych przez daną jednostkę samorządu. W przypadku np. budowy dróg przez gminę to mieszczą się one w art. 7 ust. 1 ustawy o samorządzie gminnym, jako sprawy gminnych dróg, ulic, mostów, placów oraz organizacji ruchu drogowego. Takie zadanie podlega więc pod wymogi ustawy o elektromobilności." (S. Wikariak, Papierowa walka z emisjami i



smogiem w zamówieniach publicznych. Potrzebne będą pojazdy elektryczne, "Dziennik Gazeta Prawna" [on-line], 21.09.2021 [dostęp: 3.11.2021]. <<https://www.gazetaprawna.pl/firma-i-prawo/artykuly/8250335,zamowienia-publiczne-przetargi-branza-budowlana-pojazdy-elektryczne.html>>.). Powyższy cytat potwierdza, że to czy dane zadanie jest zadaniem publicznym, czy tylko zadaniem z nim związanym należy każdorazowo badać. W ocenie Wykonawcy związku takiego nie ma.

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający powinien rozważyć w niniejszym postępowaniu dyspozycję art. 68 b ustawy, w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2021 r. o zmianie ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 roku, poz. 2269). W tym przepisie ustawodawca określił wymagania w zakresie elektromobilności, które powinien stawiać każdy zamawiający publiczny i sektorowy. Warunkiem określenia tych wymogów – w przypadku postępowania o świadczenie usług pocztowych – jest spełnienie łącznie wszystkich ustawowych przesłanek, tj.: (a) do zamówienia mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, (b) wartość zamówienia jest równa lub przekraczająca progi unijne (tzw. zamówienie unijne, opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej), (c) przedmiotem zamówienia są usługi, (d) usługi będące przedmiotem zamówienia są oznaczone ściśle określonymi kodami Wspólnego Słownika Zamówień (CPV) – katalog jest zamknięty i nie może być rozszerzany na inne kody CPV:

- CPV 60112000-6, w zakresie publicznego transportu drogowego,
- CPV 60130000-8, w zakresie specjalistycznego transportu drogowego osób,
- CPV 60140000-1, nieregularny transport osób,
- CPV 90511000-2, wywóz odpadów,
- CPV 60160000-7, drogowy transport przesyłek pocztowych,
- CPV 60161000-4, w zakresie transportu paczek,
- CPV 64121100-1, dostarczanie poczty,
- CPV 64121200-2, dostarczanie paczek.

Jeżeli nie występuje którykolwiek z wymienionych 4 warunków – wymogi w zakresie elektromobilności nie muszą być postawione.

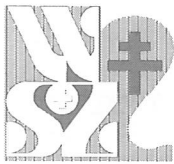
Zamawiający określił tryb udzielenia zamówienia w treści SWZ: „Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie podstawowym bez przeprowadzania negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych”.. Jednocześnie Zamawiający określił przedmiot zamówienia wskazując:

- 1) 64110000-0 Usługi pocztowe
- 2) 64120000-3 Usługi kurierskie

W związku z brakiem spełnienia warunku co do trybu zamówienia (nie jest to postępowanie regulowane w Dziale II Ustawy Prawo zamówień publicznych), jak i brakiem spełnienia warunku w zakresie przedmiotu zamówienia (wymienione CPV nie występuje w treści art. 68b), Wykonawca wnioskuję o zaniechanie stawiania wymogów w zakresie elektromobilności ze względu na ich niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ poprzez wykreślenie całego §12 **Elektromobilność** oraz nadanie prawidłowej numeracji kolejnym § umowy.



Pytanie nr 3

Zamawiający w projekcie umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ §11 wskazuje przesłanki, które dopuszczają możliwość zmiany umowy.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo Pocztove wyznaczają 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 istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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 na ustawowe obowiązki ciężące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o rozszerzenie wskazanego zapisu o kolejną przesłankę dotyczącą przypadku zmian ceny wprowadzonych przez Prezesa UKE lub w sposób dopuszczony przez ustawę Prawo pocztowe w trakcie trwania umowy od następnego okresu rozliczeniowego.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ § 11 ust. 2 poprzez wprowadzenie pkt e) w brzmieniu:

(...)

e) *w przypadku zmian ceny wprowadzonych przez Prezesa UKE lub w sposób dopuszczony przez ustawę Prawo pocztowe w trakcie trwania umowy o ile wynagrodzenie nie zostało zwaloryzowane w oparciu o postanowienia § 9 umowy.*

Pytanie 4

W SWZ pkt. 35 Kryteria oceny oferty Zamawiający do oceny oferty przyjmuje się następujące kryteria:

Termin płatności faktury – wartość kryterium - 40%

Punkty zostaną przyznane wg następujących zasad:

- płatność faktury 30 dni – 0 punktów

- płatność faktury 45 dni – 20 punktów

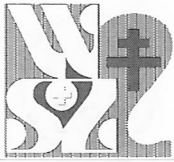
- płatność faktury 60 dni – 40 punktów

Maksymalna ilość punktów do uzyskania w kryterium „Termin płatności faktury” wynosi – 40 pkt.

W zakresie zasad oceny ofert Zamawiający przewidział dwa kryteria oceny ofert

1. Cena – 60

2. Termin płatności – 40



W przypadku kryterium nr 2 Zamawiający wskazuje zależność uzyskanych punktów od długości terminu płatności faktury Vat.

Wykonawca zwraca uwagę, że kryterium oceny ofert uzależniające ilość przyznanych punktów od długości terminu płatności jest dla wszystkich potencjalnych Wykonawców bardzo niekorzystne z uwagi na fakt, że stawia Zamawiającego w pozycji bardzo uprzywilejowanej i uniemożliwia Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie. Art. 91 Ustawy PZP określa co może być kryterium oceny ofert cena lub koszt albo cena lub koszt i inne kryteria, odnoszące się do przedmiotu zamówienia, w szczególności jakość, funkcjonalność, parametry techniczne, aspekty środowiskowe społeczne.

W ocenie Wykonawcy wskazane przez Zamawiającego kryterium jest niezgodne z ustawą.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę przedmiotowego kryterium np. poprzez zmianę na ilość placówek pocztowych wskazanych do obsługi Klienta na terenie miasta Kielce, lub kryterium – umożliwienie śledzenia przesyłek rejestrowanych.

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający podtrzyma zapisy SWZ.

Pytanie 5

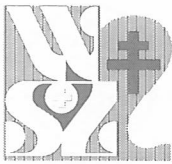
Zamawiający we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ § 5 ust. 3 oraz ust.5 „1. Zapłata należności dokonywana będzie przelewem na konto bankowe Wykonawcy wskazane w fakturze VAT w terminie do dni kalendarzowych od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT do siedziby Zamawiającego. Za datę doręczenia uważa się datę wpływu faktury w formie elektronicznej na wskazany adres e-mail lub w przypadku ustrukturyzowanych faktur elektronicznych na „Platformę”.

5. Za dzień zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za opóźnienia w spełnieniu świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego.”

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do Klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jest od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje zapis: „Zapłata należności dokonywana będzie przelewem na konto bankowe Wykonawcy wskazane w fakturze VAT w terminie do dni kalendarzowych od daty doręczenia wystawionej faktury VAT do siedziby Zamawiającego...”

Zamawiający określił w §5 ust.5 że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że 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.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu na następujący:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy....”,

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ § 5 ust 3) oraz ust 5)

Było:

- 3) *Zapłata należności dokonywana będzie przelewem na konto bankowe Wykonawcy wskazane w fakturze VAT w terminie do dni kalendarzowych od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT do siedziby Zamawiającego. Za datę doręczenia uważa się datę wpływu faktury w formie elektronicznej na wskazany adres e-mail lub w przypadku ustrukturyzowanych faktur elektronicznych na „Platformę”.*
- 4) (.)
- 5) *Za dzień zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego. Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za opóźnienia w spełnieniu świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego*

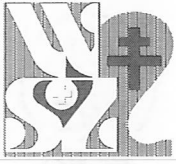
Jest:

3. *Zapłata należności dokonywana będzie przelewem na konto bankowe Wykonawcy wskazane w fakturze VAT w terminie do dni kalendarzowych od daty wystawienia faktury VAT. Wykonawca jest zobowiązany doręczyć fakturę VAT nie później niż w terminie 3 dni od dnia wystawienia pod rygorem opóźnienia płatności o termin zwłoki. Za datę doręczenia uważa się datę wpływu faktury w formie elektronicznej na wskazany adres e-mail lub w przypadku ustrukturyzowanych faktur elektronicznych na „Platformę”.*
4. (...)
5. *Za dzień zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy. Wykonawcy przysługują odsetki ustawowe za opóźnienia w spełnieniu świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego.*

Pytanie 6

Zamawiający we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ § 8 ust.2 pkt 1) d) wskazuje możliwość odstąpienia od umowy w przypadku jeżeli:

„Wykonawca trzykrotnie został ukarany za naruszenie tożsamyh obowiązków określonych w umowie w okresie trzech miesięcy świadczenia usługi,”



Wykonawca wnosi o wykreślenie powyższego zapisu z uwagi na fakt, że za naruszenie obowiązków określonych w umowie Zamawiającemu przysługuje odszkodowanie, kara. Odstąpienie od umowy można rozpatrywać jako nałożenie kolejnej kary za naruszenie takich samych obowiązków a zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa nie można karać dwa razy za to samo.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ § 8 ust.2 pkt 1) litera d) poprzez wykreślenie litery d).

Było:

2. *Strony postanawiają, że oprócz przypadków wymienionych w Ustawie z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny przysługuje im prawo do odstąpienia od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o opisanych poniżej okolicznościach*

1) *Zamawiający może odstąpić od umowy:*

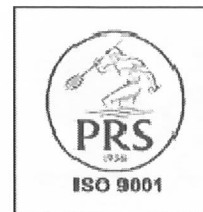
- a. *w razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, lub dalsze wykonywanie umowy może zagrozić istotnemu bezpieczeństwu państwa lub bezpieczeństwu publicznemu,*
- b. *Wykonawca rozwiązał firmę lub utracił uprawnienia do prowadzenia działalności gospodarczej w zakresie objętym zamówieniem,*
- c. *Wykonawca jest w zwłoce rozpoczęciu realizacji usługi ponad 5 dni od upływu wyznaczonych terminów i pomimo wyznaczenia dodatkowego terminu nie realizuje usługi zgodnie z umową.*
- d. *Wykonawca trzykrotnie został ukarany za naruszenie tożsamyh obowiązków określonych w umowie w okresie trzech miesięcy świadczenia usługi,*
- e. *Wykonawca realizuje usługę niezgodnie z wymogami określonymi w umowie, a w szczególności w opisie przedmiotu zamówienia i pomimo wezwania do usunięcia niezgodności usługa nadal jest świadczona nieprawidłowo.*

Jest:

2. *Strony postanawiają, że oprócz przypadków wymienionych w Ustawie z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks Cywilny przysługuje im prawo do odstąpienia od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o opisanych poniżej okolicznościach*

1) *Zamawiający może odstąpić od umowy:*

- a. *w razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, lub dalsze wykonywanie umowy może zagrozić istotnemu bezpieczeństwu państwa lub bezpieczeństwu publicznemu,*
- b. *Wykonawca rozwiązał firmę lub utracił uprawnienia do prowadzenia działalności gospodarczej w zakresie objętym zamówieniem,*
- c. *Wykonawca jest w zwłoce rozpoczęciu realizacji usługi ponad 5 dni od upływu wyznaczonych terminów i pomimo wyznaczenia dodatkowego terminu nie realizuje usługi zgodnie z umową.*
- d. *Wykonawca realizuje usługę niezgodnie z wymogami określonymi w umowie, a w szczególności w opisie przedmiotu zamówienia i pomimo wezwania do usunięcia*



- krajowe standardowe nie później niż 48 godzin po odebraniu przesyłki od Zamawiającego
- krajowe terminowe nie później niż do godziny 14:00 następnego dnia roboczego po odbiorze; Zamawiający może przy odbiorze żądać dostarczenia przesyłki do adresata w terminie krótszym tj. w godz. 08:00 – 14:00 następnego dnia roboczego lub w przypadku wykupieni dodatkowej opcji w innym terminie

Wykonawca wskazuje, iż terminy doręczeń przesyłek kurierskich każdy z operatorów ustala w oparciu o uregulowania wewnętrzne, obowiązujące u danego operatora/kuriera, stąd nie można zagwarantować realizacji terminów wskazanych przez Zamawiającego.

Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, że prowadzone postępowanie zgodnie z ustawą PZP powinno być podzielone na 2 części. Co prawda Zamawiający wskazuje dwa kody CPV jednak uniemożliwia przystąpienie do postępowania Wykonawcy, który nie może spełnić określonego warunku dla usług kurierskich a jest w stanie zapewnić prawidłową i rzetelną realizację usług pocztowych.

Brak wydzielonych części postępowania narusza w sposób istotny art. 7 ust.1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.”

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zdjęcie z postępowania usług kurierskich i przeniesienie świadczenia usług kurierskich do odrębnego postępowania lub dokonanie zmian zapisów, dotyczących świadczenia usług kurierskich, w ten sposób aby każdy potencjalny Wykonawca miał możliwość złożenia oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuj zapisy SWZ. Jednocześnie Zamawiający informuje iż postępowanie znak **EZ/246/2023/UG** jest prowadzone z możliwością składania ofert częściowych. Zgodnie z treścią pkt 7 SWZ:

7. Opis części zamówienia/oferty równoważne :

Zamawiający dopuszcza możliwości składania ofert częściowych, żaden z pakietów nie podlega podziałowi:

Pakiet 1 Przesyłki listowe oraz paczki pocztowe

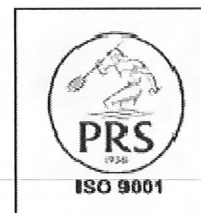
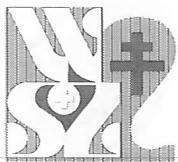
Pakiet 2 Usługi kurierskie

Pytanie 9

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług, jednakże w przypadku regulacji tożsamyh zasad/zadań nadrzędne są postanowienia Umowy o zamówienie publiczne.



niezgodności usługa nadal jest świadczona nieprawidłowo.

Pytanie 7

Zamawiający we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ § 7 ust. 3 „Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia kar umownych oraz kosztów, o których mowa w umowie, z wynagrodzenia należnego Wykonawcy. O potrąceniu Zamawiający zawiadomi Wykonawcę w formie pisemnej wraz z podaniem uzasadnienia.”

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 zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści Załącznika nr 3 do SIWZ § 7 ust. 3 zwrotu:

„...po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje zapis projektowanych postanowień umowy o zamówienie publiczne – Załącznika nr 3 do SWZ § 7 ust.4 otrzymuje brzmienie:

Było:

4. Potrącenie o którym mowa w ust. 2 jest możliwe po uprzednim przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego. Zamawiający zwraca się na piśmie do Wykonawcy celem przedstawienia wyjaśnień dotyczących nienależytego wykonywania umowy. Wykonawca jest zobowiązany do złożenia pisemnych wyjaśnień w terminie 5 dni od daty otrzymania pisma od Zamawiającego.

Jest:

4. Potrącenie o którym mowa w ust. 3 jest możliwe po uprzednim przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary/kosztów. Zamawiający zwraca się na piśmie do Wykonawcy celem przedstawienia wyjaśnień dotyczących nienależytego wykonywania umowy. Wykonawca jest zobowiązany do złożenia pisemnych wyjaśnień w terminie 5 dni od daty otrzymania pisma od Zamawiającego.

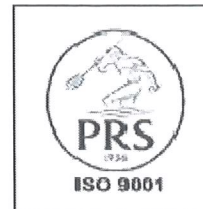
Pytanie 8

Zamawiający we wzorze umowy stanowiącym załącznik nr 3 do SWZ § 4 ust. 5

Zamawiający wymaga, aby przesyłki kurierskie były doręczone w następujących terminach:



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
ul. Grunwaldzka 45
25-736 Kielce
tel. 41/36-71-301
fax. 41/34-50-623
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



Odpowiedzi na pytania i modyfikacja są wiążące i należy je uwzględnić w treści składanych ofert.

Jednocześnie Zamawiający załącza ZMODYFIKOWANY Załącznik nr 3 do SWZ Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ponadto, Zamawiający w celu wypełnienia dyspozycji art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) przesuwa termin składania i otwarcia ofert w przedmiotowym postępowaniu.

NOWE TERMINY SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT:

Termin składania ofert: 21.12.2023 r. godz. 09:00

Termin otwarcia ofert: 21.12.2023 r. godz. 09:30

W związku ze zmianą terminu składania i otwarcia ofert Zamawiający modyfikuje pkt 23 SWZ - Termin związania ofertą, nadając mu brzmienie: „Termin związania ofertą wynosi 30 dni tj. Wykonawca jest związany ofertą do dnia 19.01.2024 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”.

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach
Bartosz Stemplewski

Dział Zamówień Publicznych
Urszula Gierada
SPECIALISTA

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych
mgr Sebastian Szaniawski

Dział Zamówień Publicznych
tel. 41/30-33-517
e-mail. urszula.gierada@wszkielce.pl

