

Warszawa, dnia 3 kwietnia 2018 r.

Oznaczenie sprawy: ZP/5/GDB/2018

WYJAŚNIENIA TREŚCI REGULAMINU

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w na podstawie art. 138 o ustawy Prawo zamówień publicznych na świadczenie usług pocztowych.

Zamawiający Biuro Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji, działając na podstawie pkt 3.8 ppkt 1 w zw. z pkt 3.5 Regulaminu o udzielenie niniejszego zamówienia (dalej jako *Regulamin*) informuje, że do Zamawiającego wpłynęły pytania. Poniżej Zamawiający przekazuje treść pytań wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1:

Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, iż pod pojęciem „przyjęte wewnętrznie przez Zamawiającego druki za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” należy interpretować m. in. formularze potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w trybie określonym Kodeksem postępowania administracyjnego, Kodeksem cywilnym oraz w trybie określonym ustawą Ordynacja podatkowa.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, iż pod pojęciem „przyjęte wewnętrznie przez Zamawiającego druki za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” należy interpretować m. in. formularze potwierdzenia odbioru dla przesyłek nadanych w trybie określonym Kodeksem postępowania administracyjnego, Kodeksem cywilnym oraz w trybie określonym ustawą Ordynacja podatkowa.

Pytanie nr 2:

Zwracamy się z prośbą o potwierdzenie, że druki „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” przyjęte wewnętrznie przez Zamawiającego spełnią powszechnie obowiązujące wymagania techniczne dotyczące formularzy zwrotnych potwierdzeń odbioru.

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że druki „za zwrotnym potwierdzeniem odbioru” przyjęte wewnętrznie przez Zamawiającego spełnią powszechnie obowiązujące wymagania techniczne dotyczące formularzy zwrotnych potwierdzeń odbioru. Zamawiający dodatkowo informuje, iż przy obecnie obowiązującej umowie druki ZPO stosowane przez Zamawiającego są obsługiwane przez Wykonawcę bez zastrzeżeń.

Pytanie nr 3:

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

- b) 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 Regulaminu).

Pytanie nr 4:

Zamawiający w § 6 ust. 7 *Wzoru umowy* określa termin płatności faktury jako 14 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. Termin płatności faktury, określony jako 14 dni 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.

Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca ma możliwość wydłużenia terminu płatności faktury, jednakże powinien on pozostać w korelacji z datą wystawienia faktury.

Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację terminu płatności z 14 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury na **21 dni od wystawienia faktury**.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia postanowienia wzoru umowy w zakresie podnoszonym w pytaniu bez zmian.

Pytanie nr 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 orzecnictwem 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:

Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia postanowienia wzoru umowy w zakresie podnoszonym w pytaniu bez zmian. Podkreślić należy, iż postanowienie umowne, że za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego nie stoi w sprzeczności z prawem i jest praktyką powszechnie stosowaną na rynku. Zarzut jakoby Wykonawca pozbawiony został „swobodnego dysponowania środkami za wykonanie usługi” jest

niezrozumiały i całkowicie bezpodstawny. Co do monitorowania terminowości płatności – nic nie stoi na przeszkodzie by Wykonawca wprowadził w systemie informatycznym termin zapłaty z zapasem czasowym na uznanie rachunku bankowego Wykonawcy (różnica maksymalnie 1 dnia roboczego z zależności od tego którą sesją Elixir przelew będzie zrealizowany).

Pytanie nr 6:

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

W związku z powyższym wnioskujemy o wyrażenie zgody na możliwość dodania „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”, w postaci załącznika do umowy uzgodnionego z wyłonionym w przetargu Wykonawcą.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na dodanie „Zasad poprawnego adresowania i oznakowania przesyłek listowych”.

Pytanie nr 7:

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) pozbawiałoby 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:

(1) Modyfikację zapisu § 8 ust. 2 *Wzoru umowy* w następującym brzmieniu:

- 1) **pkt. 1.** w przypadku braku zapewnienia placówki, o której mowa w § 2 ust. 6 – w wysokości 500 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy stwierdzony przypadek. Prawo do naliczania kary umownej, o której mowa w zdaniu pierwszym i w określonej tam wysokości, Zamawiający uprawniony jest realizować cyklicznie w każdym z rozpoczętych okresów rozliczeniowych, o których mowa w § 6 ust. 2,
- 2) **pkt. 5** w przypadku stwierdzenia naruszenia postanowień § 2 ust. 14 – w wysokości 1.500 zł (słownie: jednego tysiąca pięciuset złotych) za każdy okres rozliczeniowy, w którym stwierdzono naruszenie,
- 3) **pkt. 6.** w przypadku stwierdzenia naruszenia postanowień § 2 ust. 15 – w wysokości 50 zł (słownie: pięćdziesięciu złotych) za każdy dzień opóźnienia w przekazaniu oświadczenia Wykonawcy, o którym mowa w § 2 ust. 15, a jeżeli opóźnienie przekroczy 5 (pięć) dni w wysokości 500 zł (słownie: pięćset złotych) za każdy okres rozliczeniowy, w którym stwierdzono naruszenie,
- 4) **pkt. 7** w przypadku nadania przesyłek odebranych od Zamawiającego w innym dniu niż w dniu odbioru – w wysokości 200 zł (słownie: dwustu złotych) za każdy stwierdzony przypadek. Kara, o której mowa w zdaniu poprzedzającym nie będzie naliczana odrębnie od każdej przesyłki.

(2) Modyfikację zapisu § 8 ust. 5 Wzoru umowy:

Zamawiający może naliczyć 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany proponowane przez Wykonawcę. W związku z powyższym zapisy § 8 ust. 2 Wzoru umowy (Załącznik nr 1 do Regulaminu) pozostają bez zmian.

Pytanie nr 8:

Zamawiający w § 1 ust. 3 Wzoru umowy określa, iż realizacja usług nastąpi zgodnie z powszechnie obowiązującym prawem, w szczególności zgodnie z ustawą Prawo pocztowe, a Wykonawca jest operatorem pocztowym w rozumieniu art. 3 pkt 12 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529), tj. przedsiębiorcą uprawnionym do wykonywania działalności pocztowej, na podstawie wpisu do rejestru operatorów pocztowych. W momencie przekazania Wykonawcy danych osobowych w celu świadczenia usługi, staje się on administratorem tych danych i jest zobowiązany do prawidłowego zabezpieczenia przekazanych danych. W świetle przytoczonych regulacji prawnych dodatkowe zapisy w umowie są zbędne. Wobec powyższego wnioskujemy o wykreślenie postanowień § 9 z Wzoru umowy.

W przypadku braku akceptacji odstąpienia od przywołanego paragrafu umowy wnioskujemy o jego modyfikację.

Proponujemy zapis § 9 Wzoru umowy:

Administratorem danych osobowych osób uprawnionych do zawarcia umowy oraz osób wskazanych w treści umowy do nadzoru nad realizacją postanowień umowy jest Wykonawca.

Dane osobowe będą przetwarzane w celu realizacji niniejszej umowy, na podstawie art. 23 ust. 1 pkt 3) ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych oraz na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b) 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 (RODO).

Dane osobowe nie będą przekazywane innym podmiotom.

Dane osobowe będą przechowywane z uwzględnieniem czasu przewidzianego dla postępowania reklamacyjnego i odwoławczego.

Osobom, których dane dotyczą przysługuje prawo wniesienia skargi do organu nadzorczego po 25 maja 2018 r., prawo dostępu do swoich danych osobowych, ich sprostowania, usunięcia lub ograniczenia przetwarzania oraz przenoszenia danych.

Podanie danych jest niezbędne do zawarcia umowy.

Odpowiedź:

Paragraf 9 wzoru umowy (Załącznik nr 1 do Regulaminu) pozostaje bez zmian.

DYREKTOR BIURA
Krajowej Rady Radiofonii i Telewizji

Marcin Myślicki