

Poznań, dnia 17 marca 2017 r.

ZP.261.14.2016

WOW NFZ.WAG-ZP.51.KG.2017

Do zainteresowanych Wykonawców

Strona | 1

Odpowiedź na pytania do treści ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne na świadczenie usług pocztowych dla Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia

Wielkopolski Oddział Wojewódzki Narodowego Funduszu Zdrowia w Poznaniu przekazuje odpowiedzi na następujące pytania Wykonawców do treści Ogłoszenia:

1. Pytanie:

Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu § 2 pkt. 2 „Projektu umowy”

Obecny zapis:

Wykonawca zobowiązuje się odbierać przesyłki pocztowe z jednostek organizacyjnych Zamawiającego wskazanych w załączniku nr 1 do umowy (Tabela nr 2 - Formularz cenowy usług odbioru przesyłek), codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach od 15:00 do 15:30.

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany godzin przy akceptacji obu stron, z zachowaniem formy pisemnej.

Proponowany zapis:

Wykonawca zobowiązuje się odbierać przesyłki pocztowe z jednostek organizacyjnych Zamawiającego wskazanych w załączniku nr 1 do umowy (Tabela nr 2 – Formularz cenowy usług odbioru przesyłek), codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach:

1. Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Grunwaldzka 158 – od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30
2. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Koninie, ul. Szpitalna 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 14:30 – 15:00
3. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Słupcy, ul. Traugutta 7 - od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30
4. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Pile, ul. Wojska Polskiego 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia brzmienie § 2 ust. 2 Projektu umowy na:

„Wykonawca zobowiązuje się odbierać przesyłki pocztowe z jednostek organizacyjnych Zamawiającego wskazanych w załączniku nr 1 do umowy (Tabela nr 2 – Formularz cenowy usług odbioru przesyłek), codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach:

Strona | 2

1. Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Grunwaldzka 158 – od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30
2. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Koninie, ul. Szpitalna 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 14:30 – 15:00
3. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Słupcy, ul. Traugutta 7 - od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30
4. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Pile, ul. Wojska Polskiego 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 15:00 – 15:30

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany godzin przy akceptacji obu stron, z zachowaniem formy pisemnej.”

2. Pytanie:

Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu § 2 pkt. 3 „Projektu umowy”

Obecny zapis:

Wykonawca zobowiązuje się dostarczać przesyłki pocztowe do jednostek organizacyjnych Zamawiającego zlokalizowanych w Poznaniu codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach od 8:00 do 8:30, pozostałym jednostkom organizacyjnym Zamawiającego w godzinach od 8:00 do 10:00.

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany godzin przy akceptacji obu stron z zachowaniem formy pisemnej.

Proponowany zapis:

Wykonawca zobowiązuje się dostarczać przesyłki pocztowe do jednostek organizacyjnych Zamawiającego zlokalizowanych w Poznaniu codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach:

- 1.Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Grunwaldzka 158 – od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 8:30
- 2.Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Piekary 14/15 – od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 9:30
- 3.Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Pile, , ul. Wojska Polskiego 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 12:00

4. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Kaliszu, ul. Kolegialna 4 - od poniedziałku do piątku w godzinach 9:30 – 11:00

5. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Lesznie, Pl. Kościuszki 4 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 10:00

Strona | 3

6. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Koninie, ul. Szpitalna 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 9:00-11:00

7. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Słupcy, ul. Traugutta 7 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00-10:00

8. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Rawiczu, ul. Ignacego Buszy 5 - od poniedziałku do piątku w godzinach 9:00-12:00.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis § 2 ust. 3 na:

„Wykonawca zobowiązuje się dostarczać przesyłki pocztowe do jednostek organizacyjnych Zamawiającego codziennie od poniedziałku do piątku w godzinach:

1. Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Grunwaldzka 158 – od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 8:30
2. Wielkopolski Oddział Wojewódzki NFZ w Poznaniu, ul. Piekary 14/15 – od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 9:30
3. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Pile, , ul. Wojska Polskiego 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 12:00
4. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Kaliszu, , ul. Kolegialna 4- od poniedziałku do piątku w godzinach 9:30 – 11:00
5. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Lesznie, Pl. Kościuszki 4 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00 – 10:00
6. Delegatura Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego NFZ w Koninie, ul. Szpitalna 43 - od poniedziałku do piątku w godzinach 9:00-11:00
7. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Słupcy, ul. Traugutta 7 - od poniedziałku do piątku w godzinach 8:00-10:00
8. Punkt Obsługi Ubezpieczonych w Rawiczu, ul. Ignacego Buszy 5 - od poniedziałku do piątku w godzinach 9:00-12:00.

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany godzin przy akceptacji obu stron, z zachowaniem formy pisemnej."

3. Pytanie:

Zamawiający w § 2 ust. 11 Wzoru umowy wskazuje termin doręczenia do siedziby Zamawiającego pokwitowanego przez adresata „potwierdzenia odbioru”. Świadczenie usług pocztowych odbywa się zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności z ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2016 r., poz. 1113) oraz Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie wykonywania warunków usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. poz. 545). W żadnym z przytoczonych aktów prawnych nie ma określonego terminu zwrotu „potwierdzenia odbioru”. Co prawda samo Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę. Krajowy ustawodawca określając wymogi dotyczące operatora wyznaczonego wskazuje jednocześnie warunki świadczenia usług pocztowych, które zapewniają określoną jakość.

Strona | 4

W niniejszym postępowaniu Zamawiający formułuje warunki zdecydowanie surowsze od warunków przewidzianych w Rozporządzeniu wobec operatora wyznaczonego, co narusza zasadę proporcjonalności warunków postępowania. Określone warunki są na tyle surowe, iż zdecydowanie ograniczają konkurencję w postępowaniu, a tym samym stanowią warunek nadmierny i nieproporcjonalny. Mając powyższe na uwadze Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisów § 2 ust. 11 Projektu umowy.

Proponujemy zapis:

Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie 14 dni roboczych po dokonaniu doręczenia przesyłki.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia brzmienie § 2 ust. 11 Projektu umowy na:

„ Wykonawca będzie doręczał do właściwej lokalizacji Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie 14 dni roboczych po dokonaniu doręczenia przesyłki.”

4. Pytanie:

W § 4 ust. 5 Projektu umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując termin „należności wynikające z faktur Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni od daty jej dostarczenia Zamawiającemu”. 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 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. W związku powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu ujętego w Projekcie umowy § 4 ust. 5.

Strona | 5

Proponujemy zapis:

„należności wynikające z faktur Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty jej wystawienia.”

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w Ogłoszeniu o zamówienie na usługi społeczne.

5. Pytanie:

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO wskazuje się, że ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp z uwagi, iż postępowanie jest obciążone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma bowiem charakteru absolutnego, gdyż Zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać. Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego.

Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym,

czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalanie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci. Wysokość kar umownych przewidzianych przez Zamawiającego pozostaje też w sprzeczności z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa odnoszącymi się do świadczenia usług pocztowych co wynika z regulacji zawartej w art. 87 Prawa pocztowego. Art. 87 ust. 1 Prawa pocztowego wskazuje bowiem, iż do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Natomiast stosownie do art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego, operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

1. jest następstwem czynu niedozwolonego;
2. nastąpiło z winy umyślnej operatora;
3. jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

W świetle rzeczonego przepisu, odejście od zasad odpowiedzialności określonych w Prawie pocztowym, jest dopuszczalne wyłącznie w przypadkach kwalifikowanych, związanych ze znacznie wyższym stopniem nieprawidłowości po stronie operatora pocztowego, niż przewidują to postanowienia umowy. Tylko wówczas dopuszczalne jest przejście na ogólne zasady odpowiedzialności i - przykładowo - określenie odrębnych kar umownych w umowie o świadczenie usług pocztowych. Innymi słowy, co literalnie już wynika z cytowanego przepisu, odpowiedzialność operatora pocztowego co do zasady ograniczona jest do okoliczności i wysokości określonej w dalszych przepisach tej ustawy (tj. w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego). Jedyny wyjątek, determinujący konieczność ponoszenia odpowiedzialności w wysokości przewyższającej limity określone w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego, związany jest ze ziszczeniem się jednej z okoliczności wymienionych w art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego. Tylko wtedy odpowiedzialność operatora pocztowego może przewyższać zakres i wysokość odpowiedzialności wynikającej z samej tej ustawy. Przewidziane kary są zbyt wygórowane. Zgodnie z wyrokiem KIO 2631/12; KIO 2655/12 umowa winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowa nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Reasumując proponowane przez Zamawiającego kary

stanowią przekroczenie przysługującego Zamawiającemu uprawnienia do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisów § 8 ust.1- 3 Projektu umowy.

Proponujemy zapis § 8 ust.1 Projektu umowy:

Strona | 7

Za odstąpienie od umowy z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości umowy.

Proponujemy zapis § 8 ust.2 Projektu umowy:

Za przekroczenie terminów odbioru i przywozu przesyłek Wykonawca zapłaci Zamawiającemu po 30 zł. Za każde stwierdzone przekroczenie.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy w Ogłoszeniu o zamówienie na usługi społeczne.

Powyższe odpowiedzi w części prowadzą do modyfikacji treści Ogłoszenia o zamówieniu.

Termin składania ofert nie ulega zmianie.

Z poważaniem

DYREKTOR
Wielkopolskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia
w Poznaniu
Agnieszka Pachciarz (2)