

RzPP-DOA-WAD.260.9.2019

**wszyscy Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia na
świadczenie usług pocztowych - znak
sprawy: RzPP-DOA-WAD.260.9.2019**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający – Biuro Rzecznika Praw Pacjenta – przekazuje poniżej treść zapytań dotyczących wyjaśnienia treści ogłoszenia o zamówieniu wraz z udzielonymi wyjaśnieniami.

Treść zapytań i udzielonych odpowiedzi:

Pytanie nr 1 dot. OPZ

Zamawiający wskazał w Załączniku nr 1 OPZ ust. 6 :

„Przez paczki pocztowe, będące przedmiotem zamówienia rozumie paczki pocztowe do 20 kg”

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu na następujący:

Przez paczki pocztowe, będące przedmiotem zamówienia rozumie paczki pocztowe do 10 kg.

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 2 dot. OPZ

Zamawiający w ust. 7 w załączniku nr 1 OPZ wskazuje na obowiązek Wykonawcy do dostarczenia przesyłek do Biura w godzinach porannych. Wykonawca informuje, że usługa doręczania przesyłek nadchodzących do adresata jest usługą powszechną, do świadczenia której ustawowo zobowiązany jest operator wyznaczony. Kwestie te reguluje Ustawa Prawo Pocztowe i zgodnie z literą prawa w tym zakresie, (art. 46 ust. 2 pkt. 5) operator zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia zaznaczył *godziny poranne*, nie określając wymaganych godzin doręczenia przesyłek. Określony przez Zamawiającego czas dostarczenia przesyłek to czas oczekiwany nie wymagany, w związku z czym zapis jaki się znalazł w ust. 7 OPZ brzmi po modyfikacji:

„Wykonawca zobowiązany jest do odbioru raz dziennie przesyłek przygotowanych do wyekspediowania z Biura w Warszawie ul. Młynarska 46, od poniedziałku do piątku w godzinach między 14⁰⁰-15⁰⁰.”

Pytanie nr 3 dot. OPZ

Zamawiający w ust. 20 w załączniku nr 1 OPZ wymaga aby Zamawiający doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowanie przez adresata „potwierdzenia odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczania przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 10 dni roboczych od dnia doręczenia. Świadczenie usług pocztowych odbywa się zgodnie z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa, a w szczególności z ustawą z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztove (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.

W niniejszym postępowaniu Zamawiający formuluje 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 wnioskuje o modyfikację zapisu w ust. 20 OPZ. Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata „potwierdzenie odbioru” niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Wskazane rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiającego. Zamawiający nie zgadza się, by rozsądne dookreślenie terminu, który na gruncie prawa powszechnie obowiązującego nie został wskazany, „zdecydowanie ogranicza konkurencję”. Jednocześnie odpowiednio szybkie doręczanie pokwitowań służy zachowaniu zasady szybkości postępowań prowadzonych przez Zamawiającego (art. 12 ust. 1 KPA).

Pytanie nr 4 dot. OPZ

Zamawiający w ust. 5 pkt. „f w załączniku nr 1 OPZ określa wymiary przesyłek opierając się na wymiarach kopert, Wykonawca informuje, że podstawowym dokumentem w oparciu o który świadczone są usługi pocztowe jest ustawa Prawo pocztowe oraz akty wykonawcze wydane na jej podstawie. Jednym z takowych aktów jest Cennik usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym zatwierdzany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe. Prezes UKE zatwierdzając nowy Cennik usług powszechnych wprowadza tym samym pewne standardy i kategoryzację przesyłek względem ich wymiarów i wagi. W związku z powyższym wnioskujemy o doprecyzowanie parametrów przesyłek listowych dotyczących niniejszego postępowania zgodnie z poniższym:

Format S - to przesyłka listowa:

- *masie do 500 g,*
- *o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,*
- *której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość - 20 mm, długość - 230 mm, szerokość - 160 mm.*

Format M - to przesyłka listowa:

- *o masie do 1 000 g,*
- *o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,*
- *której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość - 20 mm, długość - 325 mm, szerokość - 230 mm.*

Format L - to przesyłka listowa:

- o masie do 2 000 g,
- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- o maksymalnych wymiarach - gdzie suma długości, szerokości i wysokości przesyłki nie może przekroczyć 900 mm, przy czym największy z wymiarów nie może przekroczyć 600 mm,
- także w formie rulonu, którego suma długości i podwójnej średnicy nie przekracza 1040 mm, przy czym długość nie może przekroczyć 900 mm.

Odpowiedź na pytanie nr 4:

Zamawiający wprowadza modyfikację zapisów wskazanych w OPZ po pkt 5 lit. f . Aktualne brzmienie zapisów to:

„Format S - t o przesyłka listowa:

- masie do 500 g,
- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość - 20 mm, długość - 230 mm, szerokość -160 mm.

Format M - t o przesyłka listowa:

- o masie do 1 000 g,
- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- której maksymalne wymiary nie mogą przekroczyć: wysokość - 20 mm, długość - 325 mm, szerokość - 230 mm.

Format L - to przesyłka listowa:

- o masie do 2 000 g,
- o minimalnych wymiarach strony adresowej, które nie mogą być mniejsze niż 90 x 140 mm,
- o maksymalnych wymiarach - gdzie suma długości, szerokości i wysokości przesyłki nie może przekroczyć 900 mm, przy czym największy z wymiarów nie może przekroczyć 600 mm,
- także w formie rulonu, którego suma długości i podwójnej średnicy nie przekracza 1040 mm, przy czym długość nie może przekroczyć 900 mm.”

Pytanie nr 5 dot. OPZ

„Za okres rozliczeniowy przyjmuję się jeden miesiąc kalendarzowy. Do dnia 7-go każdego miesiąca, Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem w terminie do 14 dni od daty dostarczenia faktury Zamawiającemu na rachunek bankowy nr prowadzony w banku " Wykonawca proponuję zapis: „Za okres rozliczeniowy przyjmuję się jeden miesiąc kalendarzowy. Do dnia 7-go każdego miesiąca, Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze

specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem w terminie do 14 dni od daty wystawienia faktury, Zamawiającemu na rachunek bankowy nr prowadzony w banku "

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 6 dot. OPZ

Zamawiający w §2 ust. 10 określa, iż:

*„Za dzień zapłaty Strony uznają 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. Wykonawca prosi o zmianę zapisu na następujący:
„Za dzień zapłaty Strony uznają dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”*

Odpowiedź na pytanie nr 6:

Zamawiający zmienia zapis § 2 ust. 10 Wzoru Umowy na następujący:

„Za dzień zapłaty Strony uznają dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”

Pytanie nr 7 dot. OPZ

W § 5 ust.3 we wzorze umowy Zamawiający określił sytuacje, których zaistnienie spowoduje konieczność zapłaty przez Wykonawcę kar umownych. Art. 87 ustawy Prawo pocztowe określa zakres odpowiedzialności operatora pocztowego z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych, z wyłączeniem przypadków niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących następstwem czynu niedozwolonego, z winy umyślnej i rażącego niedbalstwa operatora. W związku z

powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację § 5 projektu umowy poprzez usunięcie kar umownych za przypadki gdzie odpowiedzialność określona jest w ustawie Prawo pocztowe.

Odpowiedź na pytanie nr 7:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 8 dot. OPZ

W przypadku braku akceptacji modyfikacji zapisów o karach umownych Wykonawca prosi o zmianę § 5 ust. 3 we Wzorze Umowy

a) *Za utratę przesyłki rejestrowanej - 40 krotności opłaty za nadanie przesyłki Wykonawca proponuję modyfikację zapisu na następujący:*

a) *Za utratę przesyłki rejestrowanej - 25 krotności opłaty za nadanie przesyłki W pkt. b) Zamawiający wskazał:*

b) *Za uszkodzenie lub ubytek przesyłki rejestrowanej -15 krotność opłaty za nadanie przesyłki Wykonawca proponuję modyfikację zapisu na następujący:*

b) *Za uszkodzenie lub ubytek przesyłki rejestrowanej - 7 krotność opłaty za nadanie przesyłki W pkt. c) Zamawiający wskazał:*

c) *Za utratę paczki pocztowej - 10 krotność opłaty za nadanie paczki Wykonawca proponuję modyfikację zapisu na następujący:*

c) *Za utratę paczki pocztowej - 5 krotność opłaty za nadanie paczki W pkt. d) Zamawiający wskazał:*

d) *Za uszkodzenie lub ubytek paczki pocztowej - 5 krotność opłaty za nadanie paczki Wykonawca proponuję modyfikację zapisu na następujący:*

d) *Za uszkodzenie lub ubytek paczki pocztowej - 2 krotność opłaty za nadanie paczki, nie więcej niż wysokość odszkodowania.*

Odpowiedź na pytanie nr 8:

Zamawiający modyfikuje zapis § 5 ust. 3 wzoru umowy. Zapis otrzymuje brzmienie:

„3. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w wysokości:

a) za utratę przesyłki rejestrowanej – 30 krotności opłaty za nadanie przesyłki,

b) za uszkodzenie lub ubytek przesyłki rejestrowanej – 10 krotność opłaty za nadanie przesyłki,

c) za utratę paczki pocztowej – 7 krotność opłaty za nadanie paczki,

d) za uszkodzenie lub ubytek paczki pocztowej – 3 krotność opłaty za nadanie paczki.”

Pytanie nr 9 dot. OPZ

Zamawiający wskazał w § 5 ust. 7 we Wzorze Umowy wskazał

„Kary umowne są płatne w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania lub poprzez potrącenie z opłat należnych Wykonawcy. Termin rozpatrzenia nie może przekroczyć 21 dni.” Wykonawca informuje, że tryb reklamacyjny Wykonawcy jest zgodny z rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie reklamacji usługi pocztowej (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r., Poz. 474 ze zm.) Termin rozpatrzenia reklamacji na przesyłkę w obrocie krajowym wynosi - 30 dni Termin rozpatrzenia reklamacji na przesyłki zagraniczne wynosi do 3 miesięcy, z zastrzeżeniem odrębnych uregulowań ujętych w Regulaminach usług i przepisach międzynarodowych. Wykonawca prosi o modyfikację zapisu na następujący: „Kary umowne są płatne w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania”

Odpowiedź na pytanie nr 9:

Zamawiający zmienia § 5 ust. 7 Wzoru Umowy na następujący:

„ 7. Kary umowne są płatne w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania lub poprzez potrącenie z opłat należnych Wykonawcy. Wysłanie wezwania lub potrącenie kar z opłat należnych nastąpi po rozpatrzeniu reklamacji po stronie Wykonawcy.”

Pytanie nr 10 dot. OPZ

Zamawiający wskazał w § 5 ust. 8 we Wzorze Umowy wskazał, że „Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie wymagalnych kar umownych z przysługujących mu opłat” Wykonawca prosi o modyfikację zapisu na następujący: „Wymagalne Kary umowne wypłacane będą na konto Zamawiającego”

Odpowiedź na pytanie nr 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie nr 11 dot. OPZ

Czy Zamawiający zgadza się aby szczegóły dotyczące przesyłek z adnotacją „opłata przerzucona na adresata” określał załącznik do umowy? Strony określą treść załącznika w drodze porozumienia przed podpisaniem umowy?

Odpowiedź na pytanie nr 11:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 12 dot. OPZ

*Czy Zamawiający zgadza się aby szczegóły wysyłki faktur drogą elektroniczną określał załącznik?
Strony określą treść załącznika w drodze porozumienia przed podpisaniem umowy?*

Odpowiedź na pytanie nr 12:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 13 dot. OPZ

W §4 ust. 4 Zamawiający wskazuje: „Reklamacje z tytułu jakości świadczonych usług będą składane przez Zamawiającego do Wykonawcy po upływie 14 dni od dni nadania przesyłki, nie później jednak niż 12 miesięcy od jej nadania. Reklamacje można składać: telefonicznie, faksem lub drogą elektroniczną do Wykonawcy, niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi na adres e-mail

..... tel.....nr faksu.....”

Zamawiający zapewnia trzy podstawowe kanały zgłoszeń reklamacji poprzez: aplikację elektroniczną w przygotowanym systemie do elektronicznego nadawania przesyłek, poprzez e- formularz - aktywna formatka do wnoszenia reklamacji na stronie Wykonawcy, oraz wersja papierowa, w tym na druku nakładu Wykonawcy. Wykonawca prosi o zmianę zapisu na następującą:

Reklamacje z tytułu jakości świadczonych usług będą składane przez Zamawiającego do Wykonawcy po upływie 14 dni roboczych od dnia nadania przesyłki, nie później jednak niż 12 miesięcy od jej nadania. Reklamacje można składać za pośrednictwem aplikacji elektronicznej, poprzez e-formularz do wnoszenia reklamacji na stronie Wykonawcy, oraz wersja papierowa, w tym na druku nakładu Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 13:

Zamawiający zmienia § 5 ust. 4 Wzoru Umowy na następujący:

„Reklamacje z tytułu jakości świadczonych usług będą składane przez Zamawiającego do Wykonawcy po upływie 14 dni roboczych od dnia nadania przesyłki, nie później jednak niż 12 miesięcy od jej nadania. Reklamacje można składać za pośrednictwem aplikacji elektronicznej, poprzez e-formularz do wnoszenia reklamacji na stronie Wykonawcy, oraz wersji papierowej, w tym na druku nakładu Wykonawcy.”

Z poważaniem

Jarosław Fiks

Dyrektor Generalny

Załącznik: klauzula informacyjna.

Rzecznik Praw Pacjenta z siedzibą w Warszawie ul. Młynarska 46, jako administrator danych osobowych, informuje, że:

- Administratorem danych osobowych przekazanych w związku z rozpatrzeniem sprawy w ramach kompetencji Rzecznika Praw Pacjenta jest Rzecznik Praw Pacjenta, ul. Młynarska 46, 01-171 Warszawa.
- Dane osobowe będą przetwarzane w celu rozpatrzenia sprawy w ramach kompetencji Rzecznika Praw Pacjenta, a także w celu archiwizacji zgromadzonej dokumentacji, na podstawie art. 6 ust. 1 lit. c i e, art. 9 ust. 2 lit. g, i oraz j 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 (Dz. Urz. UE L 119 z 04.05.2016, str. 1)
- W Biurze Rzecznika Praw Pacjenta wyznaczono inspektora ochrony danych. Z inspektorem można kontaktować się we wszystkich sprawach związanych z przetwarzaniem Państwa danych osobowych za pośrednictwem:
 - poczty elektronicznej (iodo@rpp.gov.pl)
 - platformy ePUAP (/RPP/skrytka)
 - pisemnie na adres: ul. Młynarska 46, 01-171 Warszawa.
- Państwa dane mogą być udostępniane przez Rzecznika Praw Pacjenta podmiotom uprawnionym do uzyskiwania informacji na podstawie odpowiednich przepisów prawa, takim jak: organy władzy publicznej, organy jednostek samorządu terytorialnego, podmioty udzielające świadczeń zdrowotnych, konsultanci w ochronie zdrowia, samorządy zawodów medycznych, sądy, prokuratura oraz inne organu ścigania.
- Dostęp do danych mogą mieć również podmioty świadczące usługi na naszą rzecz na podstawie odrębnych umów, którym powierzyliśmy przetwarzanie danych osobowych zgodnie z przepisami prawa i zawarta umową powierzenia.
- Każda osoba, której dane dotyczą, ma prawo dostępu do treści swoich danych, prawo ich sprostowania, żądania ograniczenia przetwarzania oraz sprzeciwu, jeżeli dane przetwarzane są na podstawie art. 6 ust. 1 lit. e ww. rozporządzenia.
- Dane osobowe zawarte w rozpatrywanych sprawach będą przechowywane wieczyście. Dokumentacja, w której się znajdują, stanowi bowiem materiał archiwalny wchodzący do narodowego zasobu archiwalnego, przechowywany wieczyście przez właściwe archiwum państwowe.
- Mają Państwo prawo wniesienia skargi do Prezesa Urzędu Ochrony Danych w Warszawie, jeżeli uznają Państwo, że przetwarzanie dotyczących Państwa danych osobowych narusza przepisy ogólnego rozporządzenia o ochronie danych osobowych z dnia 27 kwietnia 2016 r.
- Podanie danych osobowych w zakresie niezbędnym do realizacji wskazanych celów wynika z ustawy z dnia 6 listopada 2008 r. o prawach pacjenta i Rzeczniku Praw Pacjenta, ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego oraz ustawy z dnia 14 lipca 1983 r. o narodowym zasobie archiwalnym i archiwach. Nieprzekazanie danych może skutkować brakiem możliwości rozpatrzenia sprawy.