

Łódź, 17 listopada 2020 r.

Znak: ZP/ŁOW NFZ/4/2020

**ZAINTERESOWANI WYKONAWCY**

**dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Łódzkiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia”.**

16 listopada 2020 r. do Zamawiającego - Łódzkiego Oddziału Wojewódzkiego Narodowego Funduszu Zdrowia w Łodzi, wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści Ogłoszenia.

Zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.) Zamawiający wyjaśnia co następuje:

**Pytanie 1.**

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie i uszczegółowienie zakresu informacji poufnych, przekazywanych informacji, spraw, o których mowa w § 1 Umowy o zachowaniu poufności. Jednocześnie wnioskujemy o modyfikację zapisu § 1 ust. 2 Umowy o zachowaniu poufności.

**Proponujemy zapis:**

W przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązków dotyczących Informacji Poufnych, o których mowa w niniejszej Umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,05% wartości całkowitej umowy za każdą ujawnioną Informację Poufną, na żądanie Zamawiającego, w terminie do 14 dni od chwili ujawnienia.

**Odpowiedź.**

Przedłożony przez Wykonawcę wniosek o zmianę zapisów nie znajduje uzasadnienia wobec faktu, iż dokumenty o tożsamyh zapisach Wykonawca akceptował i podpisywał co najmniej od 3 lat, w ramach postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonych na adekwatnych zasadach. Podpisywane w latach ubiegłych umowy również zawierały „Umowę o zachowaniu poufności” o tożsamyh zapisach jak zamieszczony w projekcie przedmiotowego postępowania na (w tym wysokości kar umownych), przy czym zapisy zawartych umów w żaden sposób nie wpłynęły na sposób realizacji zamówienia, czy też obowiązki stron.

**Mając na uwadze okoliczności, że:**

1. określenie wysokości kar umownych jest wyłącznym przywilejem Zamawiającego, określającego zasady realizacji zamówienia, zaś prawem Wykonawcy jest akceptacja lub odrzucenie jego warunków,
2. w prawie polskim jest ponad 40 kategorii informacji podlegających ochronie, z czego Narodowy Fundusz Zdrowia przetwarza kilkanaście w ramach zadań realizowanych ustawowo. Żądanie „uszczegółowienia zakresu informacji poufnych” jest ponadto niewykonalne z tytułu różnorodności realizowanych przez NFZ procesów, jednak przede wszystkim pominięcie któregośkolwiek wiązałoby się z pozbawieniem prawa do ochrony interesariuszy,
3. zapisy „Umowy o zachowaniu poufności” mają charakter dokumentu uniwersalnego stosowania, zapewniającego poufność wszystkich informacji prawnie chronionych.

Wobec powyższego wnioski Wykonawcy o zmianę zapisów dotyczących kar umownych poprzez obniżenie ich wysokości nie znajduje uzasadnienia merytorycznego, ani prawnego, zaś kwestionowanie zasad uznanych przez Wykonawcę w ramach wcześniej realizowanych zamówień mogłoby wskazywać na znamiona nieuczciwej konkurencji, czy działań monopolistycznych naruszających obowiązujące przepisy, dobre obyczaje oraz interesy Zamawiającego.

### **Pytanie 2.**

Zamawiający udzielając odpowiedzi na pytanie nr 21 dopuszcza sytuację, w której nadawcą korespondencji nie będzie sam Zamawiający, a podmiot działający na jego rzecz.

Wykonawca ponownie zwraca się o odpowiedź czy Zamawiający, w przypadku dopuszczenia możliwości nadawania przesyłek przez operatora pocztowego w imieniu i na rzecz Zamawiającego, jest świadomy, iż faktycznym nadawcą przesyłek będzie wówczas operator pocztowy, a nie Zamawiający? Powyższe może budzić wątpliwości adresatów przesyłek oraz organów, którym Zamawiający będzie przedstawiał dowody nadania korespondencji. Powoduje również, iż w świetle przepisów ustawy Prawo pocztowe Zamawiający nie jest stroną dla końcowego operatora pocztowego realizującego usługę doręczenia przesyłki, co pozbawia go faktycznej możliwości dochodzenia odszkodowań czy składania reklamacji w przypadku jej nienależytego wykonania albo choćby dochodzenia właściwego dokonywania i rozliczania tzw. zwrotów, za które (w przypadku operatora wyznaczonego) Zamawiający będzie uiszczal opłatę gotówką jako usługę świadczoną poza umową o zamówienie publiczne.

### **Odpowiedź.**

Po dogłębnej analizie pytania, na podstawie racjonalnych argumentów, Zamawiający informuje, że nie dopuszcza możliwości by nadawcą korespondencji nie był sam Zamawiający.

### **Pytanie 3.**

W nawiązaniu do odpowiedzi na pytanie nr 3 oraz w związku z faktem, iż Zamawiający wskazał 24-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania Wykonawca ponownie wnosi o modyfikację zapisu pkt 23 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia oraz ust. 13 Istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy, poprzez dodanie ppkt o następującym brzmieniu:

Zmiany cennika zaakceptowanego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej, z zastrzeżeniem, iż rzeczywiste wynagrodzenie Wykonawcy przez pierwsze 12 miesięcy realizacji umowy stanowić będzie suma wszystkich opłat za usługi pocztowe zrealizowane w okresie rozliczeniowym, stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, zgodnie z formularzem cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do umowy, natomiast przez następne miesiące w przypadku zmiany Cennika usług pocztowych zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej wynagrodzenie Wykonawcy stanowić będzie suma wszystkich opłat za usługi pocztowe zrealizowane w okresie rozliczeniowym, stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, zgodnie z aktualnym cennikiem Wykonawcy.

W ocenie Wykonawcy powyższa konstrukcja zapisu pozwoli na ustalenie równej pozycji stron w niniejszym postępowaniu. Ponadto Zamawiający konstruując w taki sposób zapisy postępowania uniemożliwia Wykonawcy na obecnym etapie oszacowanie ewentualnych zmian mających istotny wpływ na kształtujący się rynek pocztowy oraz zachodzące w tym zakresie dynamiczne zmiany.

### **Odpowiedź.**

Zamawiający podtrzymuje swoje stanowisko i nie wyraża zgody na zmiany zapisów pkt 23 Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia oraz pkt. 12 Istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy zaproponowanych przez Wykonawcę.

Narodowy Fundusz Zdrowia - Łódzki Oddział Wojewódzki jest jednostką sektora finansów publicznych i jako płatnik realizuje normatywnie określone zadania. W szczególności zarządza środkami finansowymi pozostającymi w jego dyspozycji, działając w imieniu własnym na rzecz osób uprawnionych do świadczeń opieki zdrowotnej finansowych ze środków publicznych m.in. korzystając z usług pocztowych w ramach obsługi szerokiego grona klientów. Podstawą wszystkich działań zaprojektowanych w strategii Narodowego Funduszu Zdrowia jest efektywność zarówno w ujęciu społecznym, jak i finansowym. Wymiar społeczny odnosi się do podejmowania działań mających korzystny wpływ na ogólny stan zdrowia społeczeństwa oraz zagwarantowanie dostępności i wysokiej jakości świadczeń opieki zdrowotnej. Wymiar finansowy to przede wszystkim zapewnienie szczelności systemu i optymalna alokacja środków dostosowana do zidentyfikowanych potrzeb. Przy tysiącach listów, które Zamawiający zamierza wysłać w okresie trwania umowy zrozumiałym jest oczekiwanie Zamawiającego aby podpisać umowę gwarantującą stałe ceny usług na najbliższe 2 lata a tym samym ustrzec się przed niespodziewanym obciążeniem budżetu. Nadto wskazać należy, że treść Ogłoszenia i postanowienia w nim zawarte są jednakowe dla wszystkich potencjalnych Wykonawców i gwarantują wybór rzeczywiście najkorzystniejszej oferty w sposób nienaruszający zasady równego traktowania wszystkich Wykonawców. Ponadto, mając na względzie szeroko rozumiany interes Zamawiającego związany z wydatkowaniem środków publicznych (zgodnie z zasadą przestrzegania i poszanowania norm prawnych w zakresie gospodarowania pieniędzmi publicznymi), a także związany z przygotowaniem i przeprowadzeniem zamówienia publicznego, niezależnie od okresu trwania umowy, niezmiennosc cen zaoferowanych przez Wykonawcę w okresie jej realizacji dotyczy istotnych dla Zamawiającego warunków realizacji usługi.

### **Pytanie 4.**

Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztove (art. 46 ust. 2 pkt. 5) 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.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację godzin dostarczenia przesyłek pocztowych:

- dla ul. Kopcińskiego 58, 90-032 Łódź - siedziba główna Zamawiającego w Łodzi z godz. 8:00 - 11:00 na godz. 8:00 -11:30.

### **Odpowiedź.**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów w sprawie godzin dostarczania przesyłek pocztowych do siedziby w Łodzi przy ul. Kopcińskiego 58.

Zamawiający, będąc instytucją publiczną określił godziny doręczania korespondencji zgodnie z zapotrzebowaniem oraz specyfiką i godzinami pracy. Zamawiający określając warunki udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego określił je na poziomie minimalnych zdolności oczekiwanych od potencjalnego Wykonawcy.

Zatem Wykonawca, będąc operatorem wyznaczonym, który ma obowiązek świadczyć powszechne usługi pocztowe, nie powinien wykorzystywać dominującej pozycji na polskim rynku pocztowym. Za usługi, które muszą być świadczone w sposób jednolity w porównywalnych warunkach i po przystępnych cenach, z zachowaniem wymaganej prawem jakości będzie otrzymywał wynagrodzenie.

Ponadto Zamawiający informuje, że przygotowując szczegółowy opis przedmiotu zamówienia konsultował możliwość realizacji przedmiotowych usług z innymi swoimi jednostkami - Oddziałami, w których Wykonawca świadczy przedmiotowe usługi m.in. w zakresie dostarczania przesyłek pocztowych i realizacja przedmiotowych usług odbywa się w ściśle określonych godzinach od 8:00 do 10:00.

Ponadto, po przeprowadzeniu wnikliwej analizy w przedmiotowym zakresie, Zamawiający ponownie podkreśla, że wskazany przedział czasowy odbioru korespondencji jest obiektywną potrzebą a nie wygodą Zamawiającego.

Wobec powyższego, określone przez Zamawiającego godziny dostarczania przesyłek pocztowych są adekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego.

#### **Pytanie 5.**

W związku z udzielonymi odpowiedziami przez Zamawiającego dotyczącymi Postępowania, a także kwestiami, z którymi Wykonawca zwraca się o ponowną weryfikację, wnioskujemy o zmianę terminu składania ofert na dzień 20 listopada 2020 roku do godz. 12:00.

Jesteśmy przekonani, iż wydłużenie terminu składania ofert dla ww. postępowania nie spowoduje uciążliwości zarówno Zamawiającemu jak i wszystkim zainteresowanym oraz nie wpłynie negatywnie na przebieg niniejszego postępowania.

#### **Odpowiedź.**

Zamawiający informuje, że przedłuża termin składania i otwarcia ofert na dzień **20 listopada 2020 r.** Godzina i miejsce składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Treść udzielonej odpowiedzi Zamawiający udostępnia w Biuletynie Informacji Publicznej: <http://nfz.gov.pl/biuletyn-informacji-publicznej-lodzkiego-ow-nfz/zamowienia-publiczne/>.

Treść odpowiedzi jest wiążąca i stanowi integralną część Ogłoszenia, należy ją uwzględnić przygotowując ofertę.

Pozostałe zapisy Ogłoszenia nie ulegają zmianie.

WICEPRZEWODNICZĄCY KOMISJI

(-) Kazimierz Derczyński