



NZ.261.168.2021

Wg rozdzielnika

Dotyczy postępowania pn.: Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w trybie ekonomicznym i pilnym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych, paczek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów– znak sprawy 7/X/2021

Identyfikator postępowania (ID): 17649520-bfcc-49bb-a27f-ab92e12b1326

Zamawiający zgodnie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129), przekazuje treść pytań wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1

W § 5 Załącznika do ogłoszenia Projektowane Postanowienia Umowy, Zamawiający określa okres obowiązywania umowy oraz możliwość automatycznego rozwiązania umowy w związku z wyczerpaniem kwoty zamówienia.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje wskazany zapis, poprzez dodanie zapisu zgodnie z poniższą propozycją:

„(...) Odpowiedzialność za monitorowanie tej kwoty spoczywa na Zamawiającym, a ewentualne jej przekroczenie nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku zapłaty za zrealizowane usługi.”

Zapisy w formie obecnej uniemożliwiają wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź 1

Zamawiający częściowo uwzględni sugestię Wykonawcy i modyfikuje zapis treści § 5 PPU.

W przypadku przekroczenia kwoty, Zamawiający odpowiednio wcześniej rozpocznie procedowanie nowego zamówienia dla utrzymania ciągłości świadczenia usług pocztowych.

Pytanie 2

W § 6 pkt 6 Załącznika do ogłoszenia Projektowane Postanowienia Umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 21 dni licząc od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowej faktury VAT.

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.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź 2

Zamawiający akceptuje termin faktury w terminie 21 dni od wystawienia faktury VAT którą Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu najpóźniej w terminie do 7 dni od daty jej wystawienia. Dodatkowo Zamawiający wprowadza zapis : *Zamawiający zastrzega sobie prawo przesunięcia terminu płatności o którym mowa w § 6 ust. 6 o ilość dni opóźnienia w przekazaniu faktury przez Wykonawcę (§ 6 ust 7 PPU).*

Pytanie 3

W § 7 Załącznika do ogłoszenia Projektowane Postanowienia Umowy Zamawiający określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, przewidując także nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. 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 pocztowe 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.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym 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.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależytą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie

cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w § 7 Załącznika do ogłoszenia Projektowane Postanowienia Umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź 3

Zamawiający nie wyraża zgody na złagodzenie zapisów § 7.

Dodatkowo Zamawiający wykreśla § 7 ust. 1 pkt 2 lit. c., pozostałe postanowienia pozostają niezmienione.

Pytanie 4

W § 7 pkt 1 ppkt c) Załącznika do ogłoszenia Projektowane Postanowienia Umowy Zamawiający wskazuje możliwość naliczenia kary umownej w związku z brakiem przedstawienia dokumentów, o których mowa w §2 ust. 14 Projektu Postanowień Umowy. W związku z tym, że w §2 ust. 14 Projektu Postanowień Umowy jest wskazana możliwość nadawania przesyłek pocztowych w dodatkowym oddziale pocztowym, zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie zapisu § 7 pkt 1 ppkt c)

Odpowiedź 4

Powyższy zapis dotyczy § 7 ust 1 pkt 2 lit c Projektowanych postanowień umowy.

Zamawiający usuwa zapis § 7 ust. 1 pkt 2 lit. c oraz § 2 ust. 14 Projektu Postanowień Umowy w całości.

W związku z udzielonymi odpowiedziami Zamawiający zgodnie z art. 286 ust. 1 Pzp zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia poprzez zmianę PPU, w następującym zakresie:

Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej prowadzonego postępowania zmieniony zał. nr 2 do SWZ – Projektowane Postanowienia Umowy w pliku pod nazwą: **Projektowane postanowienia umowy 20.10.2021_zmieniony**.

Zgodnie z art. 286 ust. 7 Pzp dokonana zmianę treści SWZ, Zamawiający udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Otrzymuje:

- strona internetowa prowadzonego postępowania
- NZ aa