

Gmina Mikołów
ul. Rynek 16
43-190 Mikołów

Nasz znak: PS-BI-RSP4-RJSP3/7071/57/1/17

Data: 17 marca 2017r.

Sprawa: Zamówienie na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miasta Mikołów

Biuro Klienta Biznesowego i Instytucjonalnego Rejon Sprzedaży Katowice, w związku z ogłoszeniem zamówienia, którego przedmiotem jest **świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Miasta Mikołów** zwraca się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści zapytania:

I. Zamawiający w ust. 3 pkt 11 Ogłoszenia oraz w ust. 1.13 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy wskazał, że „wymaga, aby nadanie wszystkich przesyłek pocztowych, objętych przedmiotem zamówienia, nastąpiło w dniu ich odbioru przez Oferenta od Organizatora przetargu.”

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie tego zapisu w następującym brzmieniu: *"Nadanie przesyłek pocztowych objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania Wykonawcy. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym."*

II. Zamawiający w ust. 3 pkt 13 Ogłoszenia, w § 5 ust. 2, 4 oraz w § 11 ust. c Projektu Umowy oraz w ust. 1.15 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy wskazał, że Ceny jednostkowe zaproponowane przez Oferenta w formularzu asortymentowo-cenowym części A i B nie mogą ulec zmianie przez czas obowiązywania umowy.

Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Ustawa Prawo Pocztove wyznacza ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Poczta Polska zmuszona będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego ale także cywilnego czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu ustawowe obowiązki ciężące na Poczcie Polskiej jako operatorze wyznaczonym, jak również ze

www.poczta-polska.pl

LAUREAT KONKURSU



TERAZ POLSKA

Poczta Polska Spółka Akcyjna

ul. Rodziny Hiszpańskich 8, 00-940 Warszawa

tel. 22 656 50 00, faks 22 656 59 15

NIP: 525-000-73-13, KRS: 00 00 33 49 72

Sąd rejestrowy: Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy

kapitał zakładowy: 774.140.000 zł, w całości wpłacony

Adres komórki:

pl. Oddziałów Młodzieży Powstańczej 7, 40-940 Katowice

tel. 32 253 25 12

faks 32 253 26 28

orcup.katowice.hh@katowice.poczta-polska.pl

względu na narażenie Poczty Polskiej na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni wśród postanowień zamówienie na usługi społeczne zmianę poprzez dodanie zapisu:

„ Zamawiający dopuszcza zmiany "cen jednostkowych brutto" w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w ofercie (formularzu cenowym) w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe"

III. Zamawiający w § 5 ust. 7 Projektu Umowy określił termin płatności faktur.

Pytanie: Czy biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: *„wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?*

IV. Zamawiający w § 6 ust. 1 oraz 3 i 4 Projektu Umowy wskazał jednostronna możliwość wypowiedzenia umowy.

Pytanie: Czy Zamawiający uznając zasadę równości traktowania stron umowy, dopuszcza możliwość uzupełnienia zapisów dotyczących rozwiązania umowy o wypowiedzenie z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, dla każdej ze stron bez podania powodów, złożonego na piśmie, ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego?

V. Zamawiający w § 7 ust. 1 oraz 2 Projektu Umowy określił termin złożenia reklamacji oraz termin udzielenia odpowiedzi na reklamację

Pytanie: W przypadku reklamacji przesyłek zagranicznych Nadawca może zgłosić reklamację nie później niż do 6 miesięcy od dnia nadania przesyłki rejestrowanej. Czy biorąc pod uwagę międzynarodowe przepisy łączące operatorów pocztowych należących do Światowego Związku Operatorów Pocztowych Zamawiający dopuści zmianę terminu zgłoszenia reklamacji na: po upływie 14 dni od dnia nadania przesyłki rejestrowanej nie później niż do 6 miesięcy w przypadku reklamacji przesyłek zagranicznych?

Pytanie: W przypadku reklamacji przesyłek zagranicznych Wykonawca zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie nie przekraczającym 90 dni biorąc pod uwagę datę złożenia reklamacji przez Zamawiającego.

Czy biorąc pod uwagę międzynarodowe przepisy łączące operatorów pocztowych należących do Światowego Związku Operatorów Pocztowych Zamawiający dopuści zmianę terminu rozpatrzenia reklamacji na 90 dni w przypadku reklamacji przesyłek zagranicznych?

VI. Zamawiający w § 9 ust. 2 Projektu Umowy określił wysokość kary umownej w przypadku rozwiązania umowy z przyczyn zależnych od Oferenta.

Pytanie: Pragniemy wskazać, iż zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 Kc stanowi m.in. iż, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

VII. Zamawiający w § 9 ust. 5 i 6 Projektu Umowy zastrzega sobie możliwość potrącania kar umownych z wystawionej faktury oraz § 6 ust. 5 Projektu Umowy zastrzega sobie możliwość proporcjonalnego obniżenia wielkości wynagrodzenia w przypadku niewłaściwego wykonania umowy.

Pytanie: Niczym nieograniczone jednostronne prawo potrącenia przez Oferenta z należnego Wykonawcy wynagrodzenia kar umownych oraz obniżanie wielkości wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu poprzez dodanie do treści § 35 ust. 4 Istotnych postanowień umowy słów „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

VIII Zamawiający w ust. 3 pkt 12 Ogłoszenia oraz w ust. 1.14 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy określił terminy, w jakich powinny być doręczane przesyłki

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści zapisów dotyczących terminowości na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi, a na które powołuje się także Zamawiający?

z poważaniem

STANOWISKO
DS. SPRZEDAŻY
Doen
Malgorzata Domańska

SET.2630.1.32.2017

**Biuro Zamówień Publicznych
w miejscu**

Dotyczy: wniosku o wyjaśnienie treści ogłoszenia o przetargu nieograniczonym, pisemnym na wykonanie zamówienia o wartości nieprzekraczającej, wyrażonej w złotych równowartości kwoty 30.000 € (KC-1/2017).

W odpowiedzi na zapytanie Oferenta Biuro Zabezpieczenia Technicznego Urzędu odpowiada:

Pytanie nr 1.

Organizator przetargu zgadza się na wprowadzenie w ust. 3 pkt. 11 Ogłoszenia oraz w ust. 1.13 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy zapisu w następującym brzmieniu: „Organizator przetargu wymaga, aby nadanie wszystkich przesyłek pocztowych objętych przedmiotem zamówienia, nastąpiło w dniu ich odbioru przez Oferenta od Organizatora przetargu.

W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Oferent wyjaśnia je z Organizatorem przetargu telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Organizatorem przetargu w dniu ich odbioru, nadanie przesyłek wymagających wyjaśnienia nastąpi w następnym dniu roboczym”.

Pytanie nr 2

Organizator przetargu nie dopuszcza wprowadzenia zmian w ust. 3 pkt. 13 Ogłoszenia, w § 5 ust. 2, 4 oraz w § 11 ust. c Projektu umowy oraz w ust. 1.15 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy. Organizator przetargu żąda stałości cen.

Pytanie nr 3

Organizator przetargu wprowadza zmianę w § 5 ust. 7 projektu umowy dot. terminu płatności faktur i otrzymuje on brzmienie: „Organizator przetargu zobowiązuje się do zapłaty należności za wykonanie przedmiotu umowy przelewem na rachunek bankowy Oferenta w terminie do 14 dni od daty otrzymania faktury.

Pytanie nr 4

Organizator przetargu nie dopuszcza możliwości uzupełnienia zapisów w Projekcie umowy, dotyczących rozwiązania umowy o wypowiedzenie z zachowaniem 1 miesięcznego okresu wypowiedzenia, dla każdej ze stron bez podania powodów, złożonego na piśmie, ze skutkiem na ostatni dzień miesiąca kalendarzowego.

Pytanie nr 5

a) Organizator przetargu wprowadza zapis uzupełniający do § 7 ust. 1 projektu umowy i otrzymuje on brzmienie: „Reklamację z tytułu niewykonania usługi, Organizator przetargu może zgłosić do Oferenta w przypadku przesyłek krajowych po upływie 14 dni od nadania przesyłki rejestrowanej, nie później niż 12 miesięcy od ich nadania.

Natomiast w przypadku reklamacji przesyłki zagranicznej Organizator przetargu może zgłosić reklamację po upływie 14 dni od dnia nadania przesyłki rejestrowanej, nie później niż do 6 miesięcy od dnia jej nadania”.

b) Organizator przetargu wprowadza zapis uzupełniający do § 7 ust. 2 projektu umowy i otrzymuje on brzmienie: „Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację przesyłki krajowej nie może przekraczać 30 dni od dnia otrzymania reklamacji.

Natomiast w przypadku reklamacji przesyłki zagranicznej Oferent zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie nie przekraczającym 90 dni od dnia otrzymania reklamacji.

Pytanie nr 6

Organizator przetargu nie dopuszcza dokonania zmian w § 9 ust. 2 projektu umowy. Jednocześnie pragnę zaznaczyć, iż żądanie Oferenta wprowadzenia do projektu umowy postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe zawarte jest w § 9 pkt. 1 projektu umowy.

Pytanie nr 7

Organizator przetargu, informuje iż nie może rozważyć możliwości zmodyfikowania umowy poprzez dodanie sugerowanego zapisu do § 35 ust. 4 Istotnych postanowień umowy, ponieważ nasz projekt umowy nie zawiera „Istotnych postanowień umowy” a projekt umowy kończy się na § 12 oraz zawiera załącznik nr 1 do umowy w postaci „Opisu przedmiotu zamówienia”.

Jednakże skłonni jesteśmy do wprowadzenia sugerowanego zapisu do § 9 pkt. 5 projektu umowy i otrzyma on brzmienie: „Należności z tytułu kar umownych określonych w niniejszym paragrafie Organizator przetargu może potrącić z faktury, wystawionej przez Oferenta. Oferent wyraża zgodę na potrącenie kary umownej z należnego mu wynagrodzenia po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

Pytanie nr 8

Organizator przetargu dopuszcza modyfikację treści zapisów w przedmiocie zamówienia pkt. 12 Ogłoszenia oraz ust. 1.14 opisu przedmiotu zamówienia stanowiącego załącznik nr 1 do umowy i otrzymuje on brzmienie: „Organizator przetargu wymaga, aby czas doręczenia przesyłek pocztowych nie przekraczał podanych niżej maksymalnych wskaźników terminowości doręczeń. Termin doręczenia określony jest jako „D+n”, gdzie „D” oznacza dzień nadania, a „n” oznacza liczbę dni roboczych, które upłynęły od dnia nadania do dnia doręczenia przesyłki:

- dla przesyłek pocztowych będących przesyłkami najszybszej kategorii: D+3;
- dla przesyłek pocztowych niebędących przesyłkami najszybszej kategorii: D+5.

W przypadku, kiedy Oferent w regulaminie świadczenia usług pocztowych określił korzystniejsze wskaźniki terminowości doręczeń, to stosuje się postanowienia tego regulaminu.

KIEROWNIK
Biura Zabezpieczenia Technicznego Urzędu
W. Kłopot
mż. Barbara Staron