

Mikołów, 9 lipca 2018r.

Znak sprawy: ZP.262.24.2018
nr ref. 14/U/2018

Uczestnicy postępowania

Dotyczy: przetargu nieograniczonego- pisemnego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym przez Wykonawcę w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania do każdego miejsca w kraju przesyłek listowych i ich ewentualnych zwrotów, zgodnie z przepisami ustawy Prawo pocztowe z dnia 23.11.2012r.

Do Zamawiającego wpłynęły zapytania dotyczące przedmiotowego postępowania- treść w załączeniu.

Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Ad. 1. Zamawiający zmienił treść § 5 ust. 4 wzoru umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy- tekst jednolity w załączeniu.

2. Zastrzeżenia Wykonawcy są nieuzasadnione - art. 145 Prawa zamówień publicznych daje jedynie dodatkową możliwość odstąpienia od umowy, natomiast w żadnej mierze nie ogranicza on możliwości odstąpienia od umowy w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego, stąd też brak zgody na przyjęcie zasad mniej korzystnych dla Zamawiającego niż te, określone przepisami Kodeksu cywilnego.

3. Bez zapisanego w umowie prawa do potrącenia kar umownych, Zamawiający tak czy inaczej miałby możliwość potrącenia naliczonej kary umownej z wynagrodzeniem Wykonawcy w oparciu o art. 498 Kodeksu cywilnego, stąd też brak zgody na modyfikację i przyjęcie zasad mniej korzystnych, niż określone przepisami Kodeksu cywilnego.

4. Zamawiający zmienił treść pkt 9 opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z propozycją Wykonawcy- tekst jednolity w załączeniu.

5. Art. 53 prawa pocztowego nie stoi na przeszkodzie oferowaniu innej ceny za usługi pocztowe, niż te, określone cennikiem usług powszechnych, stąd brak zgody na zmianę zapisów.

6. Przedmiotem zamówienia są tylko przesyłki krajowe. Zamawiający dokonał poprawy w OPZ w pkt 3 lit. a)- tekst jednolity w załączeniu.

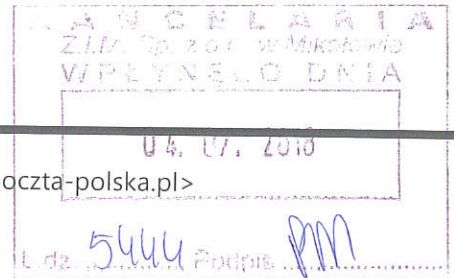
7. Zamawiający dopisał kolejny punkt wzoru umowy zgodnie z propozycją Wykonawcy- tekst jednolity w załączeniu.

8. Zamawiający nie wyraża zgody na stosowanie regulaminu konkretnego Wykonawcy.

SPECJALISTA
DS. ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
mgr inż. Katarzyna Włodarczyk

Zamówienia publiczne ZIM

Od: Krzysztof Dąbrowski <dabrowski.krzysztof@poczta-polska.pl>
Wysłano: środa, 4 lipca 2018 08:43
Do: zamowienia@zim.com.pl
DW: Tomasz Dymek; Małgorzata Domańska
Temat: Pytania do przetargu na usługi pocztowe
Załączniki: Pytania do przetargu.pdf



2P
04072018
lh

Witam

Przesyłam pytania do przetargu na usługi pocztowe.

Bardzo proszę o potwierdzenie otrzymania wiadomości.

Krzysztof Dąbrowski
Stanowisko ds. Sprzedaży

Pion Sprzedaży BKBI/RSP Śląski Rejon Sprzedaży Katowice
Poczta Polska S.A.
pl. Oddziałów Młodzieży Powstańczej 7 40-940 KATOWICE
tel. 32 25-32-352, faks 32 253-26-28
tel. kom. 502 013 440
e-mail: dabrowski.krzysztof@katowice.poczta-polska.pl

Zakład Inżynierii Miejskiej Sp. z o.o.
w Mikołowie
ul. Kolejowa 4
43-190 MIKOŁÓW

Nasz znak: PS-BI-RSP4-RJSP3/7071/318/1/18

Data: 04 lipca 2018 roku

Sprawa: zapytanie dla zamówienia dotyczącego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usług pocztowych pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania do każdego miejsca w kraju przesyłek listowych i ich ewentualnych zwrotów”.

Biuro Klienta Biznesowego i Instytucjonalnego Rejon Sprzedaży Katowice, w związku z ogłoszeniem przetargu nieograniczonego na usługi pocztowe pn. „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym, w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania do każdego miejsca w kraju przesyłek listowych i ich ewentualnych zwrotów” zwraca się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści ogłoszenia..

I. Zamawiający we wzorze umowy w § 5 ust. 4 określa termin płatności faktury „Wykonawca wystawi fakturę, z 30 dniowym terminem płatności, do 7-go dnia miesiąca następującego po miesiącu, którego dotyczy, wraz z specyfikacją wykonanych usług”.

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 według proponowanego zapisu:

„(...) - wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr 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.

- Wykonawca zobowiązuje się do wystawienia faktury w terminie do 7 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego”?

II Zamawiający we wzorze umowy w § 7 ust. 2 Zamawiający określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

Pytanie: Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

www.poczta-polska.pl



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

Podkreślić ponadto należy, 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 (a z przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 5 do SIWZ – Instrukcja dla Wykonawców).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień wzoru umowy 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 ?

III Zamawiający we wzorze umowy § 7 ust. 5 zastrzega, sobie prawo do potrącania kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy 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 i dodanie do treści § 7 ust. 5 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

IV Zamawiający w Opisie Przedmiotu Zamówienia Załączniku nr 1 pkt. 9 określił termin dotyczący doręczania przesyłek pocztowych.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu 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.

Jednocześnie informujemy, że Zamawiający jednoznacznie powołuje się w opisie przedmiotu Zamówienia ust. 1 jak i we wzorze umowy § 1 i 2 - na podstawie, których będzie realizowany przedmiot zamówienia

V. Zamawiający w formularzu oferty w pkt. 2 oraz w Opisie Przedmiotu zamówienia w pkt 10 zapisał że „ceny jednostkowe określone w ofercie są niezmiennie w okresie obowiązywania umowy”.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają 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, Wykonawca zmuszony 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 na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Ponadto zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Zamawiający w SIWZ nie przewidział możliwość zmiany umowy we wskazanych przypadkach.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę treści w Formularzu Oferty oraz Opisu Przedmiotu Zamówienia poprzez dodanie postanowień o następującym brzmieniu: „Strony przewidują możliwość dokonania istotnych zmian postanowień umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w innej formie dopuszczonej przez Prawo Pocztowe.

VI. Zamawiający w Opisie Przedmiotu zamówienia w pkt. 3 lit. a) zapisał „.....przesyłki krajowe i zagraniczne ekonomiczne oraz gabaryt A i B”.

Pytanie: Czy Zamawiający mógłby określić czy chodzi o przesyłki krajowe i zagraniczne. Jeżeli chodzi o przesyłki nierejestrowane zarówno krajowe jak i zagraniczne to czy Zamawiający mógłby dopisać od formularza cenowego pozycje dotyczące przesyłek zagranicznych.

VII. Zamawiający w ogłoszeniu określił termin wykonania zamówienia na 12 miesiące od dnia podpisania umowy.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy i dopisanie w jej treści w paragrafie 5 kolejnego pkt:

Wynagrodzenie może ulec zmianie w przypadku:

a) zmiany stawki podatku VAT, wynagrodzenie za usługi świadczone od dnia wejścia w życie zmiany będzie uwzględniało stawkę podatku VAT po zmianie. Za datę świadczenia usługi uważa się datę nadania przesyłki lub datę zwrócenia nedoręczonej przesyłki do nadawcy

VIII. Zamawiający we wzorze umowy w §10 określił „Strony zgodnie postanawiają , że do niniejszej umowy nie będą miały zastosowania żadnych regulaminów.....”.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień umowy w §10 pkt. 1 i dopisanie w jej treści: za wyjątkiem Regulaminu Świadczenia Usług Powszechnych?

Z poważaniem

**OPIEKUN KLIENTA
BIZNESOWEGO**

Krzysztof Dąbrowski