

## Wykonawcy w postępowaniu

### Dot. Świadczenia usług pocztowych.

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego o wartości poniżej 207 000 euro, z zastosowaniem ustawy z 29 stycznia 2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.), nazywanej w dalszej części *Prawem*.

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 *Prawa* Zamawiający udziela następujących wyjaśnień w związku z otrzymanymi zapytaniami do specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

1. Czy dopuszczalna będzie sytuacja, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwe wskazanie, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?

Wszystkie przesyłki będą nadawane wyłącznie przez Miejski Zarząd Lokali Komunalnych w Opolu.

2. Czy Zamawiający wymaga od Wykonawców zapewnienia sieci miejsc awizacji przesyłek pocztowych co najmniej na terenie każdej gminy, gdyż w innym przypadku naraża odbiorców przesyłek np. na to, że Wykonawca wskaże jedno ogólnopolskie miejsce odbierania przesyłek awizowanych

Wskazane jest zapewnienie przez Wykonawcę sieci miejsc awizacji przesyłek pocztowych co najmniej na terenie każdej gminy.

3. Czy Zamawiający wymaga od Wykonawcy, aby przesyłki były doręczane były do każdego wskazanego miejsca w kraju i zagranicę objętego porozumieniem ze Światowym Związkiem Pocztowym?

Zamawiający wymaga od Wykonawcy, aby przesyłki były doręczane do każdego wskazanego miejsca w kraju i zagranicę objętego porozumieniem ze Światowym Związkiem Pocztowym.

4. Czy Zamawiający może wskazać jaki jest szacunkowy udział (w %) przesyłek listowych nierejestrowanych i rejestrowanych wskazanych przez Zamawiającego w Zał. Nr 2 do SIWZ – Formularz cenowy, nadawanych na obszar obejmujący granice administracyjne województwa opolskiego i śląskiego.

Miejski Zarząd Lokali Komunalnych w Opolu jest nowopowstałą jednostką. W związku z tym trudno jest oszacować procentowy udział przesyłek listowych nierejestrowanych i rejestrowanych (wskazanych przez Zamawiającego w Zał. Nr 2

do SIWZ – Formularz cenowy) nadawanych na obszar obejmujący granice administracyjne województwa opolskiego i śląskiego. Większość przesyłek przez Miejski Zarząd Lokali Komunalnych w Opolu kierowana jest do adresatów na terenie miasta Opola.

5. Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej wydane przez placówkę pocztową miało moc dokumentu urzędowego, zgodnie z Art.17 Ustawy z dnia 23 listopada 2012 Prawo Pocztove (Dz.U. z 2012r., poz.1529)?

Zamawiający wymaga, aby potwierdzenie nadania przesyłki rejestrowanej wydane przez placówkę pocztową miało moc dokumentu urzędowego (zgodnie z art.17 Ustawy z dnia 23 listopada 2012 Prawo Pocztove).

6. Czy Zamawiający przewiduje nadawanie przesyłek listowych za potwierdzeniem odbioru zgodnie z procedurą określoną w Kodeksie postępowania administracyjnego?

Zamawiający przewiduje nadawania przesyłek pocztowych za potwierdzeniem odbioru zgodnie z procedurą określoną w Kodeksie postępowania administracyjnego.

7. Czy zamawiający dopuszcza wykreślenie z §4 ust.1 oraz ust. 2 projektu umowy (załącznik do SIWZ), gdyż dla przedmiotu zamówienia nie ma znaczenia, jaka jednostka w imieniu Wykonawcy będzie prowadziła rozliczenia.

W projekcie umowy wykreśla się §4 ust.1 oraz ust. 2.

8. Zamawiający §4 ust.5 projektu umowy (załącznik do SIWZ) zawarł zapis: „Płatność wynagrodzenia ustalonego zgodnie z § 3 ust. 4 ppkt b nastąpi na podstawie faktury VAT w terminie do 30 dni od daty jej otrzymania przez **Zamawiającego**, przelewem na wskazany rachunek bankowy.”

Pragniemy zwrócić uwagę, że §3 ust. 4 ppkt b. odnosi się tylko do regulowania płatności przez Zamawiającego z tytułu odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w określonej w tym punkcie stałej kwocie, zatem nie określa sposobu i terminu płatności oraz naliczania podatku VAT dla pozostałych usług pocztowych.

Czy związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie treści §4 ust.5 i zastąpienie treścią:

„Należności wynikające z faktur VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni kalendarzowych od daty jej wystawienia, licząc od daty 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 wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki

z fakturą. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”

#### Treść §4 ust.5

„Płatność wynagrodzenia ustalonego zgodnie z § 3 ust. 4 ppkt b nastąpi na podstawie faktury VAT w terminie do 30 dni od daty jej otrzymania przez Zamawiającego, przelewem na wskazany rachunek bankowy.”

została wykreślona i zastąpiona treścią

„Płatność wynagrodzenia ustalonego zgodnie z § 3 nastąpi na podstawie faktury VAT w terminie do 30 dni od daty jej otrzymania przez Zamawiającego, przelewem na wskazany rachunek bankowy.”

#### 9. §4 ust.6, Zamawiający przewiduje karę umowną.

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

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie Prawo Pocztove, tym samym wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo Pocztove. 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/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 (471) 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 nienależyłą 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 nienależytym 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 k.c.)

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 kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ.

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w §4 ust.6. projektu umowy (załącznik do SIWZ) i oparcie odpowiedzialności wykonawcy (operatora pocztowego) na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?"

Przewidywana przez Zamawiającego w §4 ust.6 projektu umowy kara umowna odnosi się wyłącznie do przypadku związanego z odstąpieniem od umowy. Wspomniana kara umowna nie odnosi się do niewłaściwego realizowania warunków umowy.

10. Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp 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 przewidział w **SIWZ ust.1. „Opis przedmiotu zamówienia” pkt.7.** możliwości zmiany umowy m.in. w zakresie wysokości podatku VAT oraz cen usług pocztowych, nie określił jednak warunków takich zmian.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez nadanie postanowieniom w **SIWZ ust.1. pkt.7. pkt.2.** „Opisu przedmiotu zamówienia” następującego brzmienia:

„2. zmiany cen w wyniku:

- a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.
- b) zmiany cennika powszechnych usług pocztowych zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez obowiązujące przepisy Prawa pocztowego. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”

Dopuszcza się możliwość zmiany postanowień zawartych w umowie w przypadku zmiany przepisów prawnych mających wpływ na realizację umowy, a w szczególności na jej zakres i cenę.

Powyższe wyczerpuje możliwości zmiany warunków umowy.

11. Czy w celu wprowadzenia uniwersalnej treści nadruku-pieczętki Zamawiający dopuszcza wykreślenie z §2 ust.1 pkt.d. projektu umowy (załącznik do SIWZ) zwrotu „Nadano w .....”?

Wykreślenie powyższego zwrotu pozwoli na stosowanie tej samej treści nadruku-pieczętki w przypadku zmiany urzędu nadawczego wyznaczonego do obsługi Zamawiającego.

Powyższy zwrot wykreśla się z §2 ust.1 pkt.d. projektu umowy.

12. Czy zamawiający dopuszcza doprecyzowanie „Formularza cenowego (załącznik do SIWZ)”:

- a. część B poz.7 „Paczki rejestrowane niebędące paczkami najszybszej kategorii w obrocie zagranicznym (paczka zwykła zagraniczna)” – poprzez wskazanie kraju przeznaczenia
- b. część B poz.8 „Paczki rejestrowane najszybszej kategorii w obrocie zagranicznym (paczka priorytetowa zagraniczna)” – poprzez wskazanie kraju przeznaczenia

Z uwagi na brak możliwości dokładnego określenia kraju, do którego Zamawiający będzie nadawał paczki nie przewiduje się możliwości określenia w Formularzu cenowym kraju przeznaczenia.

13. Czy zamawiający dopuszcza doprecyzowanie „Formularza cenowego (załącznik do SIWZ)” poprzez wskazanie, czy w części A poz. 10 kwota pobrania będzie przekazywana przelewem na rachunek bankowy Zamawiającego czy przekazem pocztowym na adres Zamawiającego?

Kwota pobrania będzie przekazywana przelewem na rachunek bankowy Zamawiającego. Zamawiający zamieścił na stronie internetowej poprawiony Formularz cenowy.

W związku z powyższym Zamawiający przedłuża termin składania i otwarcia ofert.

**Nowy termin składania ofert upływa dnia 04. lutego 2014 r. o godz. 13<sup>00</sup>.**

**Nowy termin otwarcia ofert nastąpi tego samego dnia o godz. 13<sup>30</sup>.**

Miejsce złożenia ofert i ich otwarcia nie ulega zmianie.

Mając na uwadze powyższe Zamawiający zamieścił ogłoszenie o zmianie ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych, na stronie internetowej [www.bip.um.opole.pl](http://www.bip.um.opole.pl) oraz na tablicy ogłoszeń w Miejskim Zarządzie Lokali Komunalnych w Opolu.

DYREKTOR  
Miejskiego Zarządu  
Lokali Komunalnych w Opolu

*Zofia Twarduś*