

PYTANIA WYKONAWCÓW - ODPOWIEDZI ZAMAWIAJĄCEGO ORAZ ZMIANA NR 1 DO TREŚCI ZAPYTANIA OFERTOWEGO

W związku z Zapytaniem ofertowym na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na lata 2019/2020”, przekazuję treść zapytań wraz z odpowiedziami wykonawcy:

Pytanie nr 1

W formularzu cenowym należy wskazać ceny za przesyłki kurierskie dostarczane w ciągu 24h.

Wykonawca informuje, że zgodnie z obowiązującym regulaminem Wykonawca gwarantuje dostarczenie standardowej przesyłki kurierskiej Ekspres 24 nadanej do godz. 15:00 w mieście innym niż wojewódzkie do drugiego dnia roboczego po dniu nadania.

Wykonawca gwarantuje doręczenie standardowej przesyłki kurierskiej w dniu następnym po dniu nadania tylko w przypadku przesyłek, dla których została wykupiona opcja dostarczenia przesyłki na wskazaną godzinę a Zamawiający takich przesyłek nie przewiduje do nadania..

Reasumując, dla wszystkich przesyłek kurierskich wskazanych przez Zamawiającego w formularzu cenowym Wykonawca może zagwarantować doręczenie w ciągu 48 godzin. Czy Zamawiający akceptuje powyższy termin doręczania przesyłek kurierskich?

Odpowiedź nr 1

Zamawiający akceptuje 48 godzinny termin doręczania przesyłek kurierskich.

Pytanie nr 2

W Formularzu oferty, pod formularzem cenowym Zamawiający umieścił opis, z którego wynika, że dla przesyłek o wadze powyżej 100 g należy podać ceny odpowiadające przesyłkom w gabarycie B. Jednocześnie w samym formularzu cenowym Zamawiający wyodrębnił dla różnych rodzajów przesyłek przesyłki o wadze powyżej 100 g w gabarycie A.

W związku z powyższym, Wykonawca prosi o wyjaśnienie, czy formularz cenowy należy wypełnić zgodnie z opisem rodzajów przesyłek w nim zawartych czy też należy zastosować się do wytycznych Zamawiającego wskazanych pod formularzem cenowym?

Odpowiedź nr 2

Formularz cenowy należy wypełnić zgodnie z opisem rodzajów przesyłek w nim zawartych.

Pytanie nr 3

Zamawiający w Umowie (Załącznik nr 2 do Zapytania ofertowego) § 2 ust. 4 wymaga aby ceny jednostkowe były niezienne przez cały okres obowiązywania umowy, czyli przez 24 miesiące.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany w trakcie obowiązywania umów w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku: zmiany cen jednostkowych w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe (pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej); 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.

Odpowiedź nr 3

Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany w trakcie obowiązywania umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku: zmiany cen jednostkowych w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe (pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej); 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.

Pytanie nr 4

Zgodnie z treścią wzoru umowy *„reklamacje z tytułu niewykonania usługi, Zamawiający może zgłosić Wykonawcy po upływie 14 dni od nadania przesyłki rejestrowanej, nie później jednak niż 12 miesięcy od ich nadania (...)”*

Wykonawca informuje, że w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w zakresie przesyłki rejestrowanej w obrocie krajowym przysługuje prawo wniesienia reklamacji w terminie 12 miesięcy od dnia nadania przesyłki.

Natomiast do świadczenia usług pocztowych w obrocie zagranicznym zgodnie z Art. 4 Ustawy z dnia 23 listopada 2013 roku Prawo pocztowe (Dz. U. z 29 grudnia 2012 roku, poz. 1529) Wykonawca zobowiązany jest do stosowania międzynarodowych przepisów pocztowych.

Zgodnie z Artykułem 17 Światowej Konwencji Pocztovej – Genewa 2008 każdy operator pocztowy jest zobowiązany przyjąć reklamacje dotyczące każdej przesyłki nadanej w jej służbie lub w służbie innej administracji pocztowej pod warunkiem, że reklamacje te zostaną złożone w okresie sześciu miesięcy, licząc od dnia następnego po dniu nadania przesyłki.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę powyżej wskazanej treści § 4 ust. 13 wzoru umowy na następującą: *„Termin zgłoszenia reklamacji z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia oraz termin udzielenia odpowiedzi przez Wykonawcę na reklamację nie może przekroczyć terminów określonych w obowiązujących przepisach pocztowych.”*

Odpowiedź nr 4

Zamawiający zmienia treść § 4 ust. 13 wzoru umowy na następującą: *„Termin zgłoszenia reklamacji z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia oraz termin udzielenia odpowiedzi przez Wykonawcę na reklamację nie może przekroczyć terminów określonych w obowiązujących przepisach pocztowych.”*

Pytanie nr 5

Zamawiający w § 6 ust. 1 wzoru umowy określił 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 postępowania, 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.

Należy stwierdzić, że w powyżej opisanym przypadku zapisy są niezgodne z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie.

Ponadto, przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie kar umownych wskazanych w § 6 ust. 1 lit. a) i b) wzoru umowy, natomiast w przypadku kary wskazanej w § 6 ust. 1 lit. c) - zmniejszenia wysokości kary umownej do 2,5% lub ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści na następującą: „w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy”?

Odpowiedź nr 5

Zamawiający wykreśla karę umowną wskazaną § 6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 6 ust. 1 lit. b) i lit. c) wzoru umowy.

Pytanie nr 6

W § 7 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury liczony od daty doręczenia faktury. 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 liczony 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 termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź nr 6

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 7 ust. 3 wzoru umowy.

Pytanie nr 7

Zgodnie z treścią Załącznika nr 2 do Zapytania ofertowego § 7 ust. 4 Zamawiający określa iż „Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu uznania rachunku bankowego wykonawcy.”?

Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania

zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź nr 7

Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Zapłatę uznaje się za dokonaną w dniu wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Pytanie nr 8

W Umowie § 11 ust. 5 (Załącznik nr 2 do Zapytania) Zamawiający wskazuje, że ma prawo zlecić usługę innemu operatorowi na okres 1 miesiąca, a kosztami obciążyć Wykonawcę w przypadkach wskazanych w ust. 2 lit. a) i c). Prawdopodobnie Zamawiający miał na myśli przypadki wskazane w ust. 1 ponieważ ustępu 2 nie ma w treści § 11. Wykonawca nie widzi związku pomiędzy wskazaną sankcją a przewinieniem, Po pierwsze, brak odbioru korespondencji nie oznacza dla Zamawiającego braku możliwości skorzystania z usług pocztowych. Zamawiający w takiej sytuacji mógłby skorzystać z usług pocztowych dostarczając przesyłki do placówki nadawczej we własnym zakresie. Usługa odbioru korespondencji jest usługą transportową a nie pocztową. Po drugie niezrozumiała jest dla Wykonawcy możliwość zlecenia usług na okres 1 m-ca w przypadku, gdy Wykonawca nie zrealizuje usługi przez 2 dni.

Zamawiający bezwzględnie wymaga realizacji usługi, usługi odbioru przesyłek i jednocześnie nie uwzględnia w treści Zapytania okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę. Wśród nich można wymienić w szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powódzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usługi odbioru przesyłek.

Czy Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę? Jednocześnie, czy uwzględniając wewnętrzne regulacje Wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, Zamawiający dopuszcza modyfikację § 11 ust. 5 poprzez ograniczenie skutków niewykonania usługi do kary umownej za niezgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

Odpowiedź nr 8

Zamawiający miał na myśli przypadki wskazane w ust. 1 ponieważ ustępu 2 nie ma w treści § 11. Zamawiający dokonuje modyfikacji treści § 11 ust. 1, poprzez wykreślenie lit a) i c) i dopisanie uwag Wykonawcy.

Zamawiający skreśla treść § 11 ust. 5, przy jednoczesnej modyfikacji § 6 ust. 1, polegającej na dopisaniu lit. c), zgodnie z propozycją Wykonawcy.

Zamawiający dokona formatowania wadliwej numeracji § 11 wzoru umowy.

BURMISTRZ
mgr Danuta Winiarska

Załączniki:

Zmodyfikowana treść zapytania ofertowego wraz z formularzem ofertowym oraz wzorem umowy.