

**Wszyscy wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

W związku z zapytaniem jednego z Wykonawców dotyczącego zamówienia publicznego w trybie Zaprośzenie do składania ofert na zadanie pod nazwą: „**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczenia przesyłek/paczek pocztowych oraz zwracania przesyłek/paczek pocztowych do nadawcy po wyczerpaniu możliwości doręczenia lub wydania odbiorcy dla Starostwa Powiatowego w Świebodzinie**” Powiat Świebodziński - Starostwo Powiatowe w Świebodzinie odpowiada:

Pytanie 1

W Zaprośzeniu do składania ofert pkt. 4 i we wzorze umowy §3 ust. 2, Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako „...**w terminie 21 dni od daty jej dostarczenia Zamawiającemu**”.

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 zaproszeniu i 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?

Ad. 1

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie 14 dniowego terminu płatności faktury. Odpowiednie zmiany zostaną wprowadzone do umowy na etapie jej podpisania.

Pytanie 2

We wzorze umowy §5 ust. 4 pkt. 1 Zamawiający wskazał kary umowne w wysokości: „- **10% łącznej wartości brutto umowy w przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe**”.

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.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie jakie przyczyny leżące po stronie Wykonawcy mogą skutkować rozwiązaniem umowy oraz naliczeniem kary umownej?

Czy Zamawiający wobec powyższego dopuszcza wykreślenie powyższego zapisu lub ewentualnie zmniejszenie przedmiotowej kary umownej na 5%?

Ad. 2

Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie kary umownej na 5 %. Odpowiednie zmiany zostaną wprowadzone do umowy na etapie jej podpisania

Pytanie 3

W Zaproszeniu do składania ofert pkt. 1 lit. F i we wzorze umowy §3 ust. 3, Zamawiający określa że Wykonawca zobowiązuje się do utrzymania ceny usług pocztowych w całym okresie trwania umowy.

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, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, 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. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o rozszerzenie przywołanych zapisów o podpunkt:

„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 wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektroniczej”.

Ad. 3

Zamawiający wyraża zgodę na rozszerzenie zapisów o podpunkt: „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 wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektroniczej”.

Odpowiednie zmiany zostaną wprowadzone do umowy na etapie jej podpisania.

/-/ Z up. Starosty
Bogdan Nowakowski
Naczelnik Wydziału Zarządzania
Projektami Europejskimi i Zamówień
Publicznych