

Gmina Miasto Sierpc

09-200 Sierpc

ul. Piastowska 11A

Nasz znak:

Data:

14 grudnia 2020 roku

Sprawa: „Ogłoszenie o zamówieniu na usługi społeczne”

Sygnatura sprawy: WIF.271.17.2020

W związku z ogłoszeniem rozpoznania ofertowego na usług pocztowych z dnia 03.12.2020 roku na „Świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Urzędu Miejskiego w Sierpcu w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych (do każdego miejsca w kraju i za granicą) i ich ewentualnych zwrotów, zgodnie z przepisami ustawy Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 r. (Dz. U z 2020 r. poz.1041) zwraca się z uprzejmą prośbą o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania.

Pytanie 1

Załącznik nr 1 Dział II Wymagania W opisie

„Zamawiający wymaga, aby potwierdzenie nadania przesyłek miało walor dokumentu urzędowego.”

Czy Zamawiający w ramach realizacji przedmiotu zamówienia przewiduje nadawanie przesyłek wymagających zastosowania przepisu art. 57 § 5 pkt. 2 KPA, art. 12 § 6 pkt. 2 Ordynacji podatkowej lub ewentualnie innych analogicznych przepisów, np. art. 165 § 2 Kodeksu postępowania cywilnego, wobec których dla wywołania określonych w przepisach skutków wymagane jest pośrednictwo operatora wyznaczonego?

Czy Zamawiający wymaga, aby potwierdzenia nadania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia posiadały moc dokumentu urzędowego (w rozumieniu z art. 17 ustawy Prawo pocztowe)?

Pytanie 2

Załącznik nr 1 Dział II Wymagania W opisie

„Zamawiający wymaga zapewnienia terminów doręczeń przesyłek krajowych określonych w załączniku nr 1 do Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (tj. Dz. U. z 2020 r., poz. 1026).:

a) przesyłka priorytetowa D+1 – w następnym dniu roboczym po dniu nadania, pod warunkiem nadania do godz. 15:00,

b) przesyłka ekonomiczna D+3 – w ciągu trzech dni roboczych po dniu nadania gdzie „D” oznacza dzień nadania przesyłki.

Zamawiający wymaga doręczania przesyłek do każdego kraju w terminie D+14.”

W załączniku 1 do powyższego rozporządzenie oprócz czasu przebiegu przesyłek pocztowych ujęty jest również wskaźnik czasu przebiegu przesyłek pocztowych.

W związku z powyższym, czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane w załączniku nr 1 do Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (tj. Dz. U. z 2020 r., poz. 1026, wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi. I wykreśleniu dalszej części treści.

Pytanie 3

Załącznik nr 7 Istotne Postanowienia Umowy. W opisie „Podstawę rozliczeń stanowią ceny określone przez Wykonawcę w Formularzu oferty i Formularzu cenowym.”

Czy Zamawiający dopuszcza dodanie do brzemienia:

Wykonawca informuje, że w trakcie trwania umowy na podstawie przepisów Ustawy Prawo Pocztove ceny usług pocztowych mogą ulec zmianie zarówno w górę jak i w dół. Zmiany te zatwierdzane są każdorazowo przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Poczta Polska S.A. oraz Klienci korzystający z usług pocztowych zobowiązani są do przestrzegania zapisów Ustawy Prawo Pocztove.

W związku z powyższymi Wykonawca wnosi o dodanie treści:

„W przypadku zmiany przepisów, nastąpi zmiana cen jednostkowych pod warunkiem zatwierdzenia ich przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo Pocztove.”

Pytanie 4

Załącznik nr 7 Istotne Postanowienia Umowy. W opisie:

„Płatności za wykonane usługi będą następować w terminie 21 dni od daty doręczenia faktury VAT Zamawiającemu, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.

Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian zapisów Istotnych postanowień umowy w następujący sposób:

„Płatności za wykonane usługi będą następować w terminie 14 dni od daty Wystawienia faktury VAT Zamawiającemu, przelewem na rachunek bankowy wskazany przez Wykonawcę.

Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Pytanie 5

Załącznik nr 7 Istotne Postanowienia Umowy. W opisie:

„W przypadku wypełnienia przez doręczyciela / placówkę oddawczą zwrotnego potwierdzenia odbioru niezgodnie z wymaganiami, Wykonawca jest zobowiązany do wystawienia w ciągu 7 dni od wskazania niezgodności prawidłowo sporządzonego dokumentu, podpisanego przez osobę dokonującą doręczenia / wydania przesyłki. W przypadku, gdy Wykonawca nie dopełni tego obowiązku, a Zamawiający wskutek innej niż zgodna z wymaganiami treści OPZ poniesie straty materialne bądź nie otrzyma należnych lub spodziewanych świadczeń, będzie dochodził z tego tytułu odszkodowania na zasadach ogólnych.”

W związku z niezgodnością zapisów z art.87 ust.5 Prawa Pocztowego, Wykonawca wnioskuję o wykreślenie powyższych zapisów.

Pytanie 6

Załącznik nr 7 Istotne Postanowienia Umowy. W opisie:

„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 1% wartości pozostałego do wykorzystania wynagrodzenia brutto w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z jego winy. Wykonawca może żądać od Zamawiającego odsetek ustawowych za każdy dzień opóźnienia, w przypadku niedotrzymania umówionego terminu płatności wynagrodzenia.

Strony zastrzegają możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość kary umownej.

Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie naliczonych kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego i potwierdzeniu zasadności potrącenia.”

Zamawiający w Załączniku nr 7 Istotne Postanowienia Umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu odstąpienia od umowy, przewidując także 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 zaproszenia do złożenia oferty, 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.

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 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 nienależytą 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 kodeksu cywilnego).

Zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Wykonawca wnosi o wykreślenie postanowień zawartych w Załączniku nr 7 Istotne

Postanowienia Umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Pytanie 7

Załącznik nr 1 Dział II Wymagania W opisie:

„Druk zwrotnego potwierdzenia odbioru zapewnia nieodpłatnie Wykonawca”

. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wprowadzenia zmian zapisów Istotnych postanowień umowy w następujący sposób:

„Druk zwrotnego potwierdzenia odbioru zapewnia nieodpłatnie Wykonawca, poza drukami zwrotnego potwierdzenia odbioru na zasadach Ordynacji Podatkowej i KPA, które zapewnia Zamawiający ”

Pytanie 8

Załącznik nr 6a Formularzu cenowy

W celu rzetelnej wyceny Wykonawca wnioskuję:

w poz. 7 i 8 Wykonawca wnioskuję o doprecyzowanie zapisów „Gabarytów” zgodnie z OPZ

w poz. 9 i 10 Wykonawca wnioskuję o dodanie „formatu” przesylek zgodnie z OPZ

Pytanie 9

Załącznik nr 1 Dział II Wymagania W opisie:

„Zamawiający wymaga, by Wykonawca zapewnił w postaci stosownej dokumentacji możliwość jednoznacznego powiązania przekazanych Zamawiającemu zwrotnych potwierdzeń odbioru z osobami dokonującymi tam wpisów (doręczycielami).

Zamawiający wymaga, aby Wykonawca miał możliwość wystawienia duplikatu potwierdzenia odbioru każdorazowo po wezwaniu przez Zamawiającego, w terminie nie dłuższym niż 7 dni od wezwania.”

Wykonawca wnioskuję o wykreślenie powyższego zapisu, ponieważ sposób postępowania reguluje ustawa prawo pocztowe i akty wykonawcze do ustawy, natomiast Wykonawca w ramach prowadzonej działalności pocztowej dysponuje systemem organizacyjno-informatycznym zapewniającym wystawienie duplikatu ZPO na wniosek Zamawiającego ,zapewniając ochronę danych osobowych uczestników tego obrotu stosownie do przepisów RODO i tajemnicy pocztowej.

Pytanie 10

Załącznik nr 7 Istotne Postanowienia Umowy. W opisie:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy cenę wynikającą z cennika usług Wykonawcy właściwego na dzień zawarcia umowy, o ile w dniu rozpoczęcia realizacji umowy nie obowiązuje niższa cena – wówczas Zamawiający zapłaci niższą cenę, zgodnie z cennikiem podanym do publicznej wiadomości.”

Wykonawca wnioskuję o modyfikację zapisu w następujący sposób:

„Zamawiający zapłaci Wykonawcy cenę wynikającą z cennika usług Wykonawcy właściwego na dzień nadania przesylek, zgodnie z cennikiem podanym do publicznej wiadomości.”

Proszę o potwierdzenie faktu otrzymania zapytań

Pisemną odpowiedź na przedmiotowe zapytania prosimy przesłać drogą elektroniczną na adres:

oraz po otrzymaniu niniejszego pisma prosimy _____

o informację zwrotną potwierdzającą jego otrzymanie.