

Samorządowe Kolegium Odwoławcze
ul. Henryka Dąbrowskiego 23
40-032 KATOWICE
tel. 032 266 27 75, fax 032 261 86 72

Wykonawcy

(wszyscy)

Dotyczy :

wyjaśnień treści SIWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym.

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn. zm.) zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących SIWZ, które wpłynęły od wykonawców, wraz z odpowiedziami.

Pytanie I :

- I. Zamawiający SIWZ ust. XII oraz ust. XVI (WZÓR UMOWY - §4 ust.2 i 8) oczekuje realizacji zamówienia zgodnie z cenami określonymi w formularzu oferty, stanowiącym załącznik Nr 2 do SIWZ.

Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Ustawa Prawo Pocztove wyznacza 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, Poczta Polska zmuszona 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 ustawowe obowiązki ciężące na Poczcie Polskiej jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Poczty Polskiej na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający uwzględni wśród postanowień zapytania ofertowego oraz w istotnych postanowieniach umowy zmianę poprzez dodanie zapisu:

„ Zamawiający dopuszcza zmiany "cen jednostkowych brutto" w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w ofercie (formularzu cenowym) w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe"

Odpowiedź :

Zamawiający nie zgadza się na zmiany w SIWZ dotyczące cen.

Pytanie II :

II. Zamawiający SIWZ ust. XVI (WZÓR UMOWY - §3 ust.4) użył zapisu, że przesyłki będą nadawane przez Wykonawcę w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie tego zapisu w następującym brzmieniu:

"Nadanie przesyłek pocztowych objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru z siedziby Wykonawcy. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym."

Odpowiedź :

Zamawiający nie zgadza się na zmianę § 3 ust. 4 wzoru umowy.

Pytanie III :

III. Zamawiający SIWZ ust. XVI (WZÓR UMOWY - §4 ust.6) określa termin płatności faktury.

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 pocztowe według proponowanego zapisu: „Należności wynikające z faktury Zamawiający zapłaci z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy 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.” ?

Odpowiedź :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę dotyczącą terminu płatności.

Pytanie IV :

IV. Zamawiający SIWZ ust. XVI (WZÓR UMOWY - §6 ust.3) określa wysokość kar umownych.

Pytanie: Akty prawne na podstawie, których będzie realizowana umowa wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych a w przypadku pozostałych usług zostały dookreślone w regulaminach ich wykonywania. Czy Zamawiający przewiduje wykreślenie w/w zapisów z Zapytania Ofertowego?

Odpowiedź :

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację SIWZ dotyczącą § 6 ust. 3 wzoru umowy.

Pytanie V :

V. Zamawiający SIWZ ust. XVI (WZÓR UMOWY - §7 ust.2) 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. 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 3 do SIWZ – Istotne postanowienia umowne).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ 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 ?

Odpowiedź :

Zamawiający nie zgadza się na modyfikację § 7 ust. 2 wzoru umowy.

PREZES
Samorządowego Kolegium Odwoławczego
w Katowicach
M. Martysz
prof. dr hab. Czesław Martysz