

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

POWIATOWY URZĄD PRACY
ul. Pośpiecha 14
40-852 Katowice

Katowice, 30.11.2018 r.

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych dla Powiatowego Urzędu Pracy w Katowicach.

W oparciu o rozdział VI pkt. 1.1 ogłoszenia o zamówieniu, Zamawiający Powiatowy Urząd Pracy w Katowicach w związku z otrzymanym zapytaniem do treści wskazanego ogłoszenia, poniżej przekazuje odpowiedzi na zadane pytania.

PYTANIE NR 1

Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do ogłoszenia w pkt. 9 oraz w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 11 zapisał: „Wykonawca zobowiązany jest doręczyć przesyłki listowe krajowe przyjęte do przemieszczenia i doręczenia w dniu następnym, jednak nie później niż w 6 dni po nadaniu.”

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczenia przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. z 2013 r. poz.545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi.

ODPOWIEDŹ NR 1

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 9 załącznika nr 1 do ogłoszenia oraz pkt. 11 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Wykonawca zobowiązany jest doręczyć przesyłki listowe krajowe z zachowaniem wskaźników terminowości doręczeń określonych w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r., w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.

PYTANIE NR 2

Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do ogłoszenia w pkt. 21 oraz w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 23 zapisał: „Wykonawca będzie dostarczał do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru..”

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczenia przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz.U. z 2013 r. poz.545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi.

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

ODPOWIEDŹ NR 2

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 21 załącznika nr 1 do ogłoszenia oraz pkt. 23 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Wykonawca będzie dostarczać do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenia odbioru z zachowaniem wskaźników terminowości doręczeń określonych w rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r., w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego. W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie o próbie doręczenia przesyłki (awizo) ze wskazaniem gdzie i w jakim terminie adresat może odebrać przesyłkę, z uwzględnieniem warunków i terminów do odbioru przesyłki określonych w powszechnie obowiązujących przepisach prawa w tym zakresie. Jeżeli adresat nie zgłosi się po odbiór przesyłki w wyznaczonym terminie, Wykonawca sporządza powtórne zawiadomienie i dostarcza je adresatowi. Po upływie terminu odbioru lub wyczerpaniu możliwości doręczenia przesyłki, przesyłka niezwłocznie zwracana jest Zamawiającemu, wraz z podaniem przyczyny nie doręczenia jej adresatowi. Nie dopuszcza się powtórnego awizowania wyłącznie poprzez adnotację na przesyłce, bez fizycznego dostarczenia awiza adresatowi.

PYTANIE NR 3

Zamawiający w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 30 określa „Należności z tytułu prawidłowo wystawionych faktur VAT Zamawiający będzie regulował w terminie do 14 dni od daty ich doręczenia Zamawiającemu, przelewem na konto Wykonawcy wskazane na fakturze.

Pytanie 1: 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 przekaz pocztowy według proponowanego zapisu: „(...) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr w terminie 14 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 10 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.” ?

ODPOWIEDŹ NR 3 na pytanie nr 1

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 30 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Należność z tytułu wystawionych faktur VAT Zamawiający będzie regulował z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany na fakturze, 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.

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

Pytanie 2: Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest, zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k. Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. W związku z tym należy przyjąć kurs waluty z dnia poprzedzającego dzień wystawienia faktury pierwotnej. Faktura korygująca/nota księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji z 31 października 2016 r., nr 2461-IBPB-1-3.4510.762.2016.1.JKT. W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

Wnosimy zatem o wykreślenie słowa „prawidłowo” w pkt. 30 Istotnych postanowień umowy.

ODPOWIEDŹ NR 3 na pytanie nr 2

Zamawiający dokonuje wykreślenia słowa „prawidłowo” w pkt. 30 załącznika nr 4 do ogłoszenia.

PYTANIE NR 4

Zamawiający w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 31 określa termin zapłaty.

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. 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, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. 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.

Pytanie: 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: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

ODPOWIEDŹ NR 4

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 31 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

PYTANIE NR 5

Zamawiający w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 43, określa kary umowne za: odstąpienie od umowy.

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 4 „Istotne postanowienia umowy” do).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie (oraz mając na uwadze, że stwierdzenie „przyczyny leżące po stronie Wykonawcy” jest stwierdzeniem jednoznacznie wyjaśnionym i jednoznacznym), 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 NR 5

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 43 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Zamawiający obciążą Wykonawcę karą umowną w wysokości 10% ceny oferty, gdy Wykonawca lub Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

PYTANIE NR 6

Zamawiający w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 44, określa kary umowne za każdy przypadek niedotrzymania terminów doręczenia przesyłek o których mowa w pkt. 11 Istotnych postanowień umowy.

Pytanie: Akty prawne na podstawie, których będzie realizowana umowa tj. Prawo Pocztove na które Zamawiający powołuje się w pkt 1 Istotnych Postanowień do umowy oraz Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztove wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych oraz terminy doręczeń przesyłek listowych. Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminów w 100%. Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający wykreślił zapis pkt 45 dotyczący kar umownych za każdy przypadek niedotrzymania terminów doręczeń i uwzględnił przepisy w tym zakresie

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

obowiązujące w Prawie Pocztowym i Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji.

ODPOWIEDŹ NR 6

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 44 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

W przypadku stwierdzenia niedotrzymania terminów doręczenia przesyłek rejestrowych Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karą umowną za każdy przypadek niedotrzymania terminów doręczenia przesyłek zgodnie z zasadami określonymi w Prawie pocztowym.

PYTANIE NR 7

Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do ogłoszenia w pkt. 21 oraz w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 22 zaznaczył, że będzie korzystał z własnych druków potwierdzenia odbioru i książki nadawczej.

Pytanie 1: Czy wzór druku „potwierdzenie odbioru” został opracowany w ramach ustawy, na podstawie której nadawane są przesyłki i zawiera stosowną adnotację na podstawie której Wykonawca dokonuje doręczenia przesyłki zgodnie z obowiązującymi przepisami np. „Doręczenie niniejszej przesyłki następuje na zasadach określonych w ustawie z dnia 14 czerwca 1960r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, z późn. zm.)” oraz czy w związku z tym, że potwierdzenie odbioru zwracane do nadawcy stanowi samodzielną przesyłkę, Zamawiający będzie korzystał z druków, które będą wykonane zgodnie z poniższymi warunkami technicznymi:

- 1) gramatura papieru: papier offsetowy BD 140 – 200 g/m²
- 2) wymiar druku: minimum 90 x 140 mm (część środkowa, bez listew bocznych) optymalne wymiary:
 - a) część środkowa, bez listew bocznych - 100 x 140 mm,
 - b) całość druku, tj. część środkowa + listwy boczne - 100 x 160 mm,
(wszystkie wymiary przyjmuje się z tolerancją 2 mm)
- 3) listwy po obu stronach, perforacja pionowa pozwalająca na wyrwanie środkowej części druku bez jego uszkodzenia,
- 4) co najmniej 5 mm pasek kleju gwarantujący przyczepność do różnego rodzaju podłoża w zróżnicowanym zakresie temperatur zabezpieczony osłoną?

Czy Zamawiający dopuszcza dostosowanie druku zgodnie z przedstawionym wzorem ?

Pytanie 2: Czy przed podpisaniem umowy Zamawiający przedłoży Wykonawcy wzór książki nadawczej celem akceptacji?

ODPOWIEDŹ NR 7 na pytanie 1 i 2

Wzory druku „potwierdzenie odbioru” opracowane przez Zamawiającego zawierają wszystkie niezbędne elementy wynikające z przepisów prawa, których dotyczą nadawane przesyłki pocztowe. Stosowane przez Zamawiającego wzory druku „potwierdzenie odbioru” zawierają stosowną adnotację informującą, że nadawane przesyłki pocztowe zawierają pisma i decyzje administracyjne, które zamawiający doręcza adresatom w toku prowadzonego przez niego postępowania

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

administracyjnego. Zamawiający nie będzie korzystał z druków „potwierdzenia odbioru” spełniających warunki techniczne opisane przez Wykonawcę.

Z uwagi na fakt, iż książka nadawcza jest generowana w momencie procesu skanowania przysyłek do wysyłki, Zamawiający nie może przedłożyć Wykonawcy wzoru książki nadawczej celem akceptacji przed podpisaniem umowy.

PYTANIE NR 8

Zamawiający w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia stanowiącym załącznik nr 1 do ogłoszenia w pkt. 25 oraz w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 35 określił możliwość skorzystania z usług innego operatora w przypadku nie wywiązania się z terminu odbioru przesyłek.

Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę 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.

Pytanie: Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis w załączniku do o zamówieniu, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

ODPOWIEDŹ NR 8

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 25 załącznika nr 1 do ogłoszenia oraz pkt. 35 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

W przypadku wystąpienia okoliczności nieodebrania przez Wykonawcę przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór.

PYTANIE NR 9

W Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 26 określa, że wynagrodzenie za usługi wyliczane będzie wg cen wskazanych w formularzu cenowym.

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w SIWZ) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. 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, w świetle postanowień zawartych we wzorze

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

umowy, Wykonawca 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 ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Ponadto zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych 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 w SIWZ nie przewidział możliwość zmiany umowy we wskazanych przypadkach.

Pytanie: Czy zatem Zamawiający wykreśli w załączniku nr 4 Istotne postanowienia umowy pkt. 26?

ODPOWIEDŹ NR 9

Zamawiający mając na uwadze powyższe dopisuje w pkt. 26 załącznik nr 4 następujące zdanie:

Zamawiający dopuszcza możliwość zmian „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych w formularzu cenowym stanowiącym załącznik nr 2 do ogłoszenia w przypadku urzędowej zmiany cen tych pozycji dokonanych przez prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez prawo pocztowe. Zmiana dokonana będzie zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem, zatwierdzonym przez Prezesa UKE.

PYTANIE NR 10

W Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 37 zaznaczył, że Odpowiedzialnością Wykonawcy objęte są szkody poniesione przez Zamawiającego spowodowane niewykonaniem albo nienależytym, w tym nieterminowym wykonaniem zobowiązań wynikających z umowy.

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

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

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 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 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w ust. 38 Istotnych postanowień umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe dnia 23 listopada 2012 roku?

ODPOWIEDŹ NR 10

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 37 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Wykonawca ponosi odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usług pocztowych objętych umową na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r.- Prawo pocztowe oraz przepisów Kodeksu cywilnego, jeżeli Prawo pocztowe nie stanowi inaczej.

NUMER SPRAWY: O.JS.3531-3.4/2018

PYTANIE NR 11

Zamawiający w Istotnych postanowieniach do umowy załącznik nr 4 do ogłoszenia pkt. 40 określa „Termin udzielenia odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia wniesienia reklamacji”.

Pytanie : Czy biorąc pod uwagę międzynarodowe przepisy łączące operatorów pocztowych należących do Światowego Związku Operatorów Poczty Zamawiający zmieni zapis w Istotnych postanowieniach do umowy na: „Termin udzielania odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia wniesienia reklamacji w przypadku przesyłek krajowych oraz 90 dni w przypadku przesyłek zagranicznych?”

ODPOWIEDŹ NR 11

Zamawiający, zmienia zapisy pkt. 40 załącznika nr 4 do ogłoszenia w następujący sposób:

Termin udzielania odpowiedzi na reklamację nie może przekroczyć 30 dni od dnia wniesienia reklamacji w przypadku przesyłek krajowych oraz 90 dni w przypadku przesyłek zagranicznych.

DYREKTOR
Barbara Zajac