

WO.2630.1.2.2018/1

Dotyczy: postępowania nr WO.2630.1.1.2018/1 – ZAPROSZENIE DO SKŁADANIA OFERT o zamówieniu na usługi społeczne, którego przedmiotem jest zadanie pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Urzędu Gminy Zgorzelec w zakresie: przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych i paczek zgodna z ustawą z dnia 23 listopada 2012 roku Prawo pocztowe (t.j. Dz. U. z 2017. poz. 1481 z późn. zm.)”.
Ogłoszenie z dnia 10.05.2018 r.

Pytanie nr 1:

W treści Zaproszenia, w pkt. III, ppkt.8, Zamawiający określił: „Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu pokwitowane przez adresata potwierdzenie odbioru niezwłocznie po doręczeniu przesyłki nie później jednak niż w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej doręczenia. Zwrot niedoręczonych przesyłek odbywać się będzie niezwłocznie po wyczerpaniu ich możliwości doręczenia w tym zgodnie z przepisami kodeksu postępowania administracyjnego oraz ustawy Ordynacja podatkowa z podaniem przyczyny ich niedoręczenia. W przypadku nieobecności adresata, przedstawiciel Wykonawcy pozostawia zawiadomienie o próbie doręczenia przesyłki ze wskazaniem, gdzie i kiedy adresat może odebrać przesyłkę w terminie 7 kolejnych dni, licząc od dnia następnego po dniu zostawienia zawiadomienia u adresata. Jeżeli adresat nie zgłosi się po odbiór przesyłki w powyższym terminie Wykonawca sporządza powtórne zawiadomienie o możliwości jej odbioru w terminie kolejnych 7 dni. Po upływie terminu odbioru przesyłka niezwłocznie zwracana jest Zamawiającemu wraz z podaniem przyczyny nieodebrania przez adresata”. Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r., poz.545). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz 0+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach. Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 4-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierdzeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia. Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę zapisu na: „Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracać Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.

Odpowiedź na pyt. nr 1:

Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczenia potwierdzeń odbioru i nadał mu brzmienie: „Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki do Adresata”.

Pytanie nr 2:

Zamawiający w § 9 projektu Umowy w załączniku nr 3, określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, 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 przesylek, 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 wykonanie:

- 1) Jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) Nastąpiło z winy umyślnej;
- 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 0 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 lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w S 9 projektu Umowy w załączniku nr 3 i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

Odpowiedź na pyt. nr 2:

Zamawiający zmodyfikował treść § 9 „Kary umowne”. Zmieniony załącznik nr 3 „Projekt umowy” Zamawiający zamieścił na stronie internetowej www.bip.gmina.zgorzelec.pl

Pytanie nr 3:

Zamawiający w § 9, projektu Umowy (załącznik nr 3 do zaproszenia), powołując się na zapisy dotyczące wysokości wynagrodzenia wskazuje § 11 ust. 1 projektu Umowy.

Wykonawca zwraca uwagę, że w §11 ust. 1 projektu Umowy jest mowa o polisie ubezpieczeniowej, a nie o wysokości wynagrodzenia. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tej treści.

Odpowiedź na pyt. nr 3:

Zamawiający poprawił błędy pisarskie w Załączniku nr 3 „Projekt umowy”. Poprawiony Załącznik nr 3, Zamawiający zamieścił na stronie internetowej www.bip.gmina.zgorzelec.pl

Pytanie nr 4:

Zamawiający w § 10 oraz 11, projektu Umowy (załącznik nr 3 do zaproszenia), powołuje się na zapisy dotyczące zapłaćenia oraz naliczania kar umownych wynikających z § 12 ust. 1 pkt. 1 projektu Umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że w § 12 ust. 1 projektu Umowy jest mowa o dopuszczalnych zmianach postanowień Umowy, a nie o wysokości kar umownych. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wyjaśnienie tej treści.

Odpowiedź na pyt. nr 4:

Zamawiający poprawił błędy pisarskie w Załączniku nr 3 „Projekt umowy”. Poprawiony Załącznik nr 3, Zamawiający zamieścił na stronie internetowej www.bip.gmina.zgorzelec.pl

Zamawiający informuje, iż w związku z wprowadzonymi zmianami ulega termin do składania ofert: oferty należy składać do dnia 21.05.2018 r. do godz. 15.00

Z poważaniem
mgr Marta Kamińska
Naczelnik Wydziału Organizacyjnego

Sprawę prowadzi:
Marta Wojtków

