



ZARZĄD POWIATU ZGIERSKIEGO

95-100 Zgierz, ul. Sadowa 6a
tel. (42) 288 81 00, fax (42) 719 08 16
zarzad@powiat.zgierz.pl, www.powiat.zgierz.pl

OR.272.9.2017

Zgierz, dnia 27.10.2017 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCY

dotyczy postępowania: „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Starostwa Powiatowego w Zgierzu”

I PYTANIE WYKONAWCY:

1. Czy zamawiający może zrezygnować z zapisu umowy § 4 pkt 2 w związku z tym, że świadczenie usług dla każdego Zamawiającego usługi na innych zasadach nie jest możliwe ze względu na uregulowania prawne i technologiczne?

I ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO:

Zamawiający **nie dopuszcza zmiany zapisów projektu umowy** w przedmiotowym zakresie. Mniej korzystne, wewnętrzne regulacje Wykonawcy nie mogą naruszać zasady równego traktowania kontrahentów. Ustawa o finansach publicznych nakłada na jednostki samorządu terytorialnego obowiązek zagwarantowania stałości zobowiązań na dany rok budżetowy.

II PYTANIE WYKONAWCY:

2. W par. 9 ust. 2 umowy stanowiącej załącznik nr 6 do SIWZ Zamawiający określa kary umowne.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

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).

Czy zatem z uwagi na powyższe, Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub chociażby złagodzenie wygórowanych w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w par. 9 ust. 2 umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

II ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO:

Zgodnie z zaleceniami Regionalnej Izby Obrachunkowej organy samorządu terytorialnego mają obowiązek zamieszczania w umowach klauzul, zabezpieczających ich wykonanie oraz odzwierciedlających aktualną sytuację rynkową i gospodarczą. W ocenie Zamawiającego ustawa Prawo pocztowe nie gwarantuje należytej realizacji przedmiotu umowy i naraża na nałożenie sankcji przewidzianych przepisami prawa przez organ nadzorujący wydatkowanie środków publicznych.

Zamawiający **wyraża zgodę na zmianę zapisów w projekcie umowy**, stanowiącym Załącznik nr 2 do ogłoszenia w następującym zakresie:

§ 9 ust. 2 otrzymuje brzmienie: „w wysokości 25 zł za każdy dzień opóźnienia w przypadku niewywiązania się z obowiązku dostarczenia odpowiedzi na reklamację, liczonego po upływie 35 dni od daty jej złożenia;”

§ 9 ust. 4 otrzymuje brzmienie: „w wysokości 2500 zł za nieprzedłożenie dokumentów, o których mowa w § 5 ust. 12 za każde zdarzenie.

III: PYTANIE WYKONAWCY:

Zamawiający w § 5 ust. 4 umowy wskazuje, że:

„Wykonawca oświadcza, że na koszt własny i transportem własnym, dokonywał będzie odbioru przesyłek i paczek pocztowych stanowiących przedmiot zamówienia, z następujących siedzib Zamawiającego mieszczących się w Zgierzu przy :

1) ul. Sadowej 6 A , Kancelaria podawcza (pok. 15);

2) ul. Długiej 49, Kancelaria podawcza (pok. 104);

od poniedziałku do piątku (z wyłączeniem świąt i dni ustawowo wolnych od pracy):

ul. Sadowa pon. – czw. 14.00-15.00, pt. 13.00-15.00,

ul. Długa pon. - czw. 14.00-15.00, pt. 12.00-13.00.

Natomiast dostarczanie przesyłek i paczek pocztowych oraz zwrotów (adresowanych do Zamawiającego) na koszt własny i transportem własnym Wykonawcy do w/w siedzib Zamawiającego (zgodnie z właściwością adresu) odbywać się będzie od poniedziałku do piątku (z wyłączeniem świąt i dni ustawowo wolnych od pracy) w godzinach 8.00 – 10.00.

W uzasadnionych przypadkach Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany godzin dostarczania oraz odbioru przesyłek i paczek pocztowych z w/w siedzib Zamawiającego, o czym powiadomi

Wykonawcę na piśmie, na co najmniej 48 godzin przed planowaną zmianą. Wejście w życie wymaga akceptacji Wykonawcy.”

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tego zapisu na następujący:

Wykonawca oświadcza, że będzie, dokonywał będzie odbioru przesyłek i paczek pocztowych stanowiących przedmiot zamówienia, z następujących siedzib Zamawiającego mieszczących się w Zgierzu przy :

1) ul. Sadowej 6 A , Kancelaria podawcza (pok. 15);

2) ul. Długiej 49, Kancelaria podawcza (pok. 104);

od poniedziałku do piątku (z wyłączeniem świąt i dni ustawowo wolnych od pracy):

ul. Sadowa pon. – czw. 14.00-15.00, pt. 13.00-15.00,

ul. Długa pon. - czw. 14.00-15.00, pt. 12.00-13.00.

Natomiast dostarczanie przesyłek i paczek pocztowych oraz zwrotów (adresowanych do Zamawiającego) na koszt własny i transportem własnym Wykonawcy do w/w siedzib Zamawiającego (zgodnie z właściwością adresu) odbywać się będzie od poniedziałku do piątku (z wyłączeniem świąt i dni ustawowo wolnych od pracy) w godzinach 8.00 – 10.00.

W uzasadnionych przypadkach Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany godzin dostarczania oraz odbioru przesyłek i paczek pocztowych z w/w siedzib Zamawiającego, o czym powiadomi Wykonawcę na piśmie, na co najmniej 48 godzin przed planowaną zmianą. Wejście w życie wymaga akceptacji Wykonawcy.”

Oraz czy Zamawiający po zmianie tego zapisu doda do formularza cenowego pozycję umożliwiającą Wykonawcy oszacowanie kosztu usługi odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego.

III ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO:

Zamawiający **nie wyraża zgody na zmianę zapisów w projekcie umowy** we wskazanym zakresie.

Jednocześnie informuje, że § 5 ust. 4 projektu umowy otrzymuje następujące brzmienie:

„Nadawca oświadcza, że będzie nadawał przesyłki i paczki stanowiące przedmiot zamówienia w następującej placówce pocztowej/następujących placówkach pocztowych:

(placówka wskazana/placówki wskazane przez Wykonawcę).

Natomiast dostarczanie przesyłek i paczek pocztowych oraz zwrotów (adresowanych do Zamawiającego) na koszt własny i transportem własnym Wykonawcy do w/w siedzib Zamawiającego (zgodnie z właściwością adresu) odbywać się będzie od poniedziałku do piątku (z wyłączeniem świąt i dni ustawowo wolnych od pracy) w godzinach 8.00 – 10.00.”

Zarząd Powiatu Zgierskiego