

Znak sprawy SCP-ZP-2/2013

Do Wszystkich Wykonawców

dot. wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia na świadczenia usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych, jak również w zakresie zwrotu przesyłek niedoreczonych dla Śląskiego Centrum Przedsiębiorczości w 2014 roku

Zamawiający zgodnie z art.38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2013r, poz 907. z poz. zm.), przekazuje treści pytań Wykonawcy do specyfikacji istotnych warunków zamówienia (siwz) wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie nr 1: SIWZ zał. nr 1 do SIWZ Formularz ofertowy. Zamawiający wykazał w formularzu ofertowym listy polecane w różnych rodzajach i wagach. Zamawiający wykazał również w pozycji 38 formularza „Przesyłki listowe jako polecane krajowe”.

Pytanie: Czy Zamawiający zgadza się na wykreślenie pozycji 38 w formularzu ofertowym, ponieważ usługa polecenie jest liczona dwukrotnie?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z formularza ofertowego pozycji nr 38 „przesyłki listowe jako polecane krajowe”, jak również wskazuje, że wykreślenie zostanie dokonane w szczegółowym przedmiocie zamówienia - tabela pozycja nr 38, str. 24 siwz. Zamawiający dokona zmiany treści formularza ofertowego.

Pytanie nr 2: SIWZ zał. nr 2 do SIWZ Istotne postanowienia przyszłej umowy ust 14 i 16.

W przypadku odstąpienia przez Wykonawcę lub Zamawiającego od realizacji przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 5% maksymalnej kwoty wynagrodzenie brutto określonej w umowie. Wykonawca zapłaci karę umowną za zwłokę w rozpoczęciu świadczenia przedmiotu umowy, za każdy dzień zwłoki licząc od dnia zawarcia umowy w wysokości 0,5% maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonej w umowie. (...)

Jeżeli wskutek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający poniesie szkodę przewyższającą wysokość kar umownych określonych w umowie, będzie uprawniony do żądania jej naprawienia w pełnej wysokości na zasadach ogólnych.

Śląskie Centrum
Przedsiębiorczości

41-500 Chorzów

ul. Katowicka 47

tel. (032) 7439160

fax. (032) 7439161

scp@scp-slask.pl

www.scp-slask.pl

Bogusława Koczar
RADCA PRAWNY
Kt 2565

Pytanie: Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących. Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie Prawo Pocztove, tym samym wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo Pocztove. 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/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 (471) 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 pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 k.c.)

Ponadto Zamawiający przewidział w SIWZ Zamawiający przewidział kary umowne za rozwiązanie umowy. Kara umowna 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 kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy w SIWZ).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w ust. 14 i 16 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności wykonawcy (operatora pocztowego) na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dn. 23 listopada 2012 roku?"

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgodny na wykreślenie. Jednocześnie dokonuje zmiany w zapisach istotnych postanowieniach umowy zawartych w siwz str. 17, pkt 14 i 16. Modyfikacja swiz zostanie dokonana odrębnym pismem.

pkt 14 przed zmianą: „W przypadku odstąpienia przez Wykonawcę lub Zamawiającego od realizacji przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 5% maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonej w umowie. Wykonawca zapłaci karę umowną za zwłokę w rozpoczęciu świadczenia przedmiotu umowy, za każdy dzień zwłoki licząc od dnia zawarcia umowy w wysokości 0,5 % maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonej w umowie. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za nie zgłoszenie się przez Wykonawcę po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”.

pkt 14 po zmianie: Wykonawca za nienależyte wykonanie przedmiotu zamówienia ponosi odpowiedzialność na zasadach określonych we właściwych przepisach w szczególności w ustawie prawa pocztowego i kodeksu cywilnego.

pkt 16 przed zmianą: „Jeżeli wskutek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający poniesie szkodę przewyższającą wysokość kar umownych określonych w umowie, będzie uprawniony do żądania jej naprawienia w pełnej wysokości na zasadach ogólnych”.

pkt 16 po zmianie „Jeżeli wskutek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, jakie nastąpiło w warunkach opisanych w art.87 ust.5 pkt 1-3 ustawy Prawo pocztowe Zamawiający lub Wykonawca odstąpi od umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonej w umowie. Jeżeli zaś w warunkach, opisanych w art. 87 ust. 5 pkt 1-3 ustawy Prawo pocztowe Wykonawca dopuści się zwłoki w rozpoczęciu świadczenia przedmiotu umowy, zapłaci Zamawiającemu karę umową wysokości 0,5% maksymalnej kwoty wynagrodzenia brutto określonej w umowie za każdy dzień zwłoki”.

Zamawiający wskazuje, że powyższe postanowienia są zgodnie z regulacją rozdziału 8 Prawa pocztowego, w szczególności z zapisami art. 87 ust.5 tej ustawy.

Pytanie nr 3: SIWZ zał. nr 3 do SIWZ Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia.

Zamawiający powołuje się na Rozporządzenie Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004 Nr 5 poz. 34 z późn. zm.

Pytanie: Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę rozporządzenia na aktualnie obowiązujące: 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)?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę rozporządzenia na aktualnie obowiązujące.

Zgodnie z powyższym wszystkie zapisy w swiz dotyczące Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 9 stycznia 2004r. w sprawie warunków wykonywania powszechnych usług pocztowych (Dz. U. z 2004 Nr 5 poz. 34 z późn. zm.), należy odnosić do Rozporządzenia 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).

Pytanie nr 4: Czy Zamawiający dopuszcza uzupełnienie zapisów umów o załączniki dot. wymagań w zakresie adresowania i opakowania przesyłek listowych, załączniki określające wzory zestawień ilościowo-wartościowych nadawanych przesyłek listowych nierejestrowanych ?

Odpowiedź: Zamawiający w siwz nie zawarł wymagań oraz innych wzorów zestawień ilościowych i wartościowych nadawanych przesyłek z uwagi na wewnętrzne regulacje Wykonawcy.

Zamawiający dopuszcza uzupełnienie zapisów umowy o załącznik regulujący powyższe kwestie na etapie podpisywania umowy z wykonawcą.

Pytanie nr 5: Zamawiający wykazał w formularzu ofertowym przesyłki ekonomiczne polecane zagraniczne. Z dniem 1 stycznia 2014 roku wejdzie w życie zmiana do obecnego artykułu 13 Światowej Konwencji Pocztovej, która polegać będzie na rezygnacji krajów członkowskich Światowego Związku Pocztowego ze świadczenia fakultatywnej usługi polecenia dla przesyłek ekonomicznych. Tym samym, zostanie zlikwidowana kategoria ekonomiczne przesyłki listowe polecane w obrocie zagranicznym. Usługa przesyłka polecena będzie świadczona tylko jako usługa priorytetowa. Usługa przesyłka rejestrowana ekonomiczna w obrocie zagranicznym w formularzu ofertowym stanowi Załącznik nr 2a do SIWZ wykazana została przez Zamawiającego w pozycji 15,16 i 19.

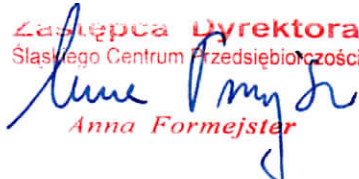
W związku z powyższym wnosimy do Zamawiającego o dopuszczenie zmiany i potraktowanie tych przesyłek jako przesyłki rejestrowane priorytetowe oraz modyfikację pozycji 15, 16 i 19.

Odpowiedź: Zamawiający w istotnych postanowieniach przyszłej umowy w pkt 19 dopuszcza dokonanie zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy poprzez:

- zmianę ustawy Prawo pocztowe i innych aktów prawnych związanych z realizacją usług będących przedmiotem zamówienia – w takim przypadku będą miały zastosowanie nowe przepisy prawa.

Zamawiający opisując przedmiot zamówienia kieruje się obowiązującymi przepisami.

Proszę o potwierdzenie otrzymanego pisma, droga elektroniczną na adres; zamowienia@scp-slask.pl
lub faksem 32-743-91-61.

Zastępca Dyrektora
Śląskiego Centrum Przedsiębiorczości

Anna Formejster

138