

Numer referencyjny: ZZZP.261.S.09.2018

Kraków, 16.08.2018 r.

DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

Dotyczy postępowania przeprowadzonego w oparciu o art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 z późn. zm.) pn.: „**Sukcesywne świadczenie dla Polskiego Wydawnictwa Muzycznego usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w Krakowie i Warszawie z podziałem na części.**”

W związku z pytaniami, które wpłynęły do Zamawiającego udzielamy następujących odpowiedzi:

Pytanie 1

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza w załączniku nr 1 a) pkt 13 oraz załączniku nr 1 b) pkt. 12 możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu: „Termin płatności faktury VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury, 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 wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?

Odpowiedź 1

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności do 14 dni.

W związku z powyższym:

- par. 4 ust. 5 projektów umowy (załączniki 3a i 3b) otrzymuje brzmienie:

Płatności za wykonane usługi będą następować przelewem z konta Wykonawcy w terminie 14 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury. Wykonawca, na koniec każdego okresu rozliczeniowego sporządzi zestawienie określające ilość faktycznie nadanych przesyłek i zwrotów oraz sumę opłat pocztowych.

- Pkt. II.13 opisu przedmiotu zamówienia dla zadania 1 (załącznik nr 1a) i pkt. II.12 opisu przedmiotu zamówienia dla zadania 2 (załącznik nr 1b) otrzymuje brzmienie:

Płatności za przesyłki będą dokonywane z dołu na podstawie wystawionej przez Wykonawcę faktury za wykonane w danym miesiącu usługi. Faktura winna zostać wystawiona do dnia 7-go miesiąca następującego po miesiącu rozliczeniowym ze specyfikacją wykonanych usług. Płatności za wykonane usługi będą następować w terminie 14 dni od daty dostarczenia prawidłowo wystawionej faktury. Wykonawca, na koniec każdego okresu rozliczeniowego sporządzi zestawienie określające ilość faktycznie nadanych przesyłek i zwrotów oraz sumę opłat pocztowych.

Pytanie 2

W treści Załącznika nr 3a oraz Załącznika nr 3b w § 6 pkt. 5 ppkt. c i ppkt. d projektu umowy Zamawiający zastrzega możliwość rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym, w szczególności w sytuacji:

- c) zawinionej utraty przez Wykonawcę powierzonej przesyłki lub niedostarczenia jej do adresata,
- d) naruszenia w sposób rażący innych przyjętych na siebie zobowiązań przez Wykonawcę zawartych w niniejszej Umowie.

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 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 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, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapisy w § 6 pkt. 5 ppkt c i ppkt d w załączniku nr 3a i załączniku nr 3b zgodnie z powyższą propozycją? Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia Wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedź 2

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zmian zaproponowanych przez Wykonawcę.

- W związku z powyższym § 6 pkt. 5 projektów umowy (załącznik nr 3a i 3b) otrzymuje brzmienie

5. Zamawiający może rozwiązać Umowę w trybie natychmiastowym, w szczególności w sytuacji:

a) trzykrotnego niewykonania usług pocztowych przez Wykonawcę w terminie wskazanym § 2 pkt 1 ppkt a), chyba, że Strony zgodnie ustaliły inny termin odbioru przesyłek,

b) czterokrotnego opóźnienia w odbiorze przesyłek przez Wykonawcę w stosunku do godzin odbioru wskazanych § 2 pkt 1 ppkt a) w okresie jednego okresu rozliczeniowego,

c) zawnionej utraty przez Wykonawcę powierzonych przesyłki lub niedostarczenia jej do adresata,

d) naruszenia w sposób rażący innych przyjętych na siebie zobowiązań przez Wykonawcę zawartych w niniejszej Umowie.

Wyjątek od naruszeń określonych w pkt. a) - d) stanowi sytuacja spowodowana działaniem siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, np. 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, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Pytanie 3

W treści Załącznika nr 3a i Załącznika nr 3b projektu umowy w § 6 pkt. 5 ppkt a) oraz ppkt b) Zamawiający określa możliwość rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym w związku z trzykrotnym nieodebraniem przesyłek oraz czterokrotnym opóźnieniem w odbiorze 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, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis projektu umowy, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”? Pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia Wykonawcy złożenie oferty.

Odpowiedz 3

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zmian zaproponowanych przez Wykonawcę i wprowadził odpowiednią zmianę zgodnie z odpowiedzią nr 2 do niniejszego pisma.

- Ponadto Zamawiający dodaje do § 6 punkt 6.1 do projektów umów (załącznik 3a i 3b) o następującym brzmieniu:

6.1. Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór.

Pytanie 4

W Załączniku nr 1a i załączniku nr 1 b w pkt II pkt 7 Zamawiający wskazał, że Wykonawca będzie doręczał do siedziby Zamawiającego pokwitowanie przez adresata /potwierdzenie odbioru/ niezwłocznie po doręczeniu przesyłki, nie później jednak niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia jej doręczenia”.

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 D+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 7-dniowego w 100%, Wykonawca wnioskuję, 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 zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

Ze względu na powszechnie obowiązujący charakter przepisów ustawy Prawo Pocztowe i aktów wykonawczych do ww. ustawy pozostawienie zapisów w formie obecnej uniemożliwia złożenie oferty.

Odpowiedz 4

Zamawiający dokonuje zmiany pkt. II.7 w załączniku nr 1a i 1b (opis przedmiotu zamówienia) w następujący sposób:

„Pokwitowanie odbioru przesyłki Wykonawca będzie zwracał Zamawiającemu niezwłocznie po doręczeniu przesyłki.”

Pytanie 5

Zamawiający w Formularzu cenowym w Załączniku nr 5a oraz Załączniku nr 5 b w pozycjach 17 i 19 wskazał pozycje;

- Usługa „zwrot do nadawcy” listy priorytetowe rejestrowane w obrocie krajowym, oraz
- Usługa „zwrot do nadawcy” listy priorytetowe rejestrowane w obrocie zagranicznym,

nie wskazując przy tym przedziałów wagowych przesyłek oraz strefy w przypadku przesyłek zagranicznych.

Czy zatem Zamawiający dokona modyfikacji formularza cenowego, tak aby była możliwość wyceny usług „zwrot do nadawcy” listy priorytetowe rejestrowane w obrocie krajowym” oraz „zwrot do nadawcy” listy priorytetowe rejestrowane w obrocie zagranicznym?

Odpowiedź 5:

Zmodyfikowane formularze cenowe (5a i 5b) stanowią załączniki do niniejszego pisma.

Pytanie 6

W załączniku nr 1a do ogłoszenia w pkt. 2b pra Załączniku nr 3a w par. 2 pkt. 1a Zamawiający wymaga odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w następującym przedziale czasowym:
-od poniedziałku do piątku w godzinach od 15.00- 16.00

Wykonawca wraca się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę w załączniku nr 1a do ogłoszenia w pkt. 2b, oraz załączniku nr 3a par. 2 pkt 1a, godzin odbioru:
-od poniedziałku do piątku w godzinach od 15.00- 17.00

Odpowiedź 6

Zamawiający zmienia przedział czasowy o którym mowa w załączniku nr 1a (pkt. 2b) oraz w załączniku nr 3a (par. 2 pkt. 1a) w następujący sposób:
- w godzinach od 15.00- 17.00

Pytanie 7

W załączniku nr 1b do ogłoszenia w pkt. 2b Zamawiający wymaga odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w następującym przedziale czasowym:
-od poniedziałku do piątku w godzinach od 14.00-15.00


Natomiast w załączniku 3b w par. 2 pkt 1a Zamawiający wymaga odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego w następującym przedziale czasowym:
- od poniedziałku do piątku w godzinach od 14.00-16.00

Wykonawca wraca się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę godzin odbioru w załączniku nr 1b do ogłoszenia w pkt. 2b na:
- od poniedziałku do piątku w godzinach od 14.00-16.00

Odpowiedź 6

Zamawiający zmienia przedział czasowy o którym mowa w załączniku nr 1b (pkt. 2b) oraz załączniku 3b (par. 2 pkt. 1a) w następujący sposób:
- w godzinach od 15.00-17.00

Prosimy o sporządzenie oferty na zmienionych załączonych drukach.

Z poważaniem

Karolina Ciesielska
specjalista ds.
zamówień publicznych

Załączniki:

- 1 x zmieniony formularz cenowy dla zadania nr 1 (załącznik nr 5a)
- 1 x zmieniony formularz cenowy dla zadania nr 2 (załącznik nr 5b)