



**Biuro Koordynacji Zamówień Publicznych**  
**Opinii Prawnych**

Zamawiający informuje, iż w dniu 14.09.2016r. wpłynęły zapytania do postępowania na zadanie pn.: „Świadczenie usług pocztowych nie wymagających „urzędowego potwierdzenia nadania” w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej”, symbol sprawy: ZP.WA-II.271.3.52.2016.

Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

1. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. 1 pkt 4 ppkt b oraz w „Projekcie umowy” w §2 ust. 4 pkt b wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia poczty przychodzącej codziennie od poniedziałku do piątku godzinach od 7:30 – 8:30 do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21, z tolerancją do 30 minut.

**Pytanie:** Wykonawca informuje, że zgodnie z zapisami ustawy Prawo Pocztowe art. 46 ust.2 pkt. 5 zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza zapisy art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto, doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do oddziałów Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że ze względu na charakter pracy Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, nie może zmodyfikować zapisu w zakresie określenia godzin dostarczenia i odbioru przesyłek. Jednocześnie informuje, że nie będzie w żadnym stopniu ingerować w umowy zawarte pomiędzy adresatem a firmą wysyłkową, jednak wymaga, aby przesyłki nadchodzące do Zamawiającego, będące już w placówce firmy wysyłkowej przekazywane były w godzinach od 7:30 – 8:30 z tolerancją do 30 minut do siedziby Urzędu Miejskiego w Dąbrowie Górniczej, przy ul. Granicznej 21. Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w tym zakresie.

2. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. 1 pkt 9 oraz w „Projekcie umowy” w §2 ust. 9, wskazał że „Wykonawca będzie dostarczać do siedziby Zamawiającego pokwitowane przez adresata potwierdzenia odbioru przesyłki niezwłocznie po doręczeniu korespondencji, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia.”

**Pytanie:** Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie treści tego paragrafu, ponieważ postanowienia dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych uregulowane są Rozporządzeniem 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 nie wyraża zgody na wykreślenie treści paragrafu, o którym mowa powyżej.

3. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. 1 pkt 10, wskazał że Wykonawca przedstawi Zamawiającemu w formie pisemnej lub elektronicznej zestawienie placówek nadawczych i zwracających niedoręczone przesyłki, które będą realizowały usługi wynikające z umowy.

**Pytanie:** Czy Zamawiający doprecyzuje powyższy zapis i określi czy zestawienie dotyczy obszaru Dąbrowy Górniczej czy obszaru całego kraju oraz zapisze termin przekazania takiego zestawienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, iż zestawienie dotyczy obszaru całego kraju.

*[Handwritten signature]*



4. W Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. II pkt 7 oraz w „Projekcie umowy do” w §3 ust. 2, Zamawiający wskazał, że płatność faktury następować będzie w terminie 21 dni od dnia wpływu faktury VAT do Urzędu Miejskiego.

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 pocztowe według proponowanego zapisu: „(...) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy 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.”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji w tym zakresie.

5. Zamawiający określił w V ogłoszenia kryteria, którymi Zamawiający będzie się kierował przy wyborze oferty.

**Pytanie:** Czy w celu potwierdzenia jakości, że w zakresie dotyczącym przedmiotu zamówienia, oferowane usługi odpowiadają określonym wymaganiom, Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i rozszerzy kryteria o ilość i wykaz placówek pocztowych na terenie miasta Dąbrowa Górnicza?

Przy czym jeżeli punkt odbioru przesyłek znajduje się w lokalu, w którym prowadzona jest inna działalność gospodarcza Zamawiający będzie wymagał, aby Wykonawca posiadał wydzielone stanowisko przeznaczone do obsługi klientów w zakresie usług pocztowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w tym zakresie.

6. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. III pkt 9 oraz w „Projekcie umowy” w § 5 ust. 11 wskazał że, Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

**Pytanie:** W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania powyższych zapisów poprzez dodanie do treści zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

**Odpowiedź:** Zamawiający w każdym przypadku podjętej decyzji o potrąceniu kary umownej uprzednio przeprowadza postępowanie wyjaśniające potwierdzające zasadność i wysokość naliczonej kary umownej. Po uwzględnieniu reklamacji przez Wykonawcę na korzyść Zamawiającego kara umowna zostanie potrącona z wynagrodzenia Wykonawcy.

7. Zamawiający w paragrafie §6 ust. 4 „Projektu umowy” wskazał że, „W przypadku zmiany cen w cenniku Wykonawcy, ceny zawarte w formularzu cenowym (załącznik nr 1 do umowy) nie ulegną zmianie”, a następnie w §9 ust. 2 precyzuje możliwość wprowadzenia zmian w zapisach umowy.

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 24-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Poczta Polska jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe Operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust.1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych



postanowień zawartych w SIWZ, Poczta Polska zmuszona 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 na ustawowe obowiązki ciążyące na Poczcie Polskiej jako operaterze publicznym, jak również ze względu na narażenie Poczty Polskiej na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

**Pytanie :** Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez dodanie postanowienia w następującym brzmieniu:

„Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

1. ustawowej zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi objęte zamówieniem, w czasie trwania niniejszej umowy. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT, niezależnie czy spowoduje to zwiększenie czy też zmniejszenie wysokości wynagrodzenia brutto;
2. zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuścił możliwość dokonania zmiany postanowień umowy w zakresie zwiększenia lub zmniejszenia podatku VAT w zapisie § 9 pkt 3 ppkt a,b. Natomiast w przypadku zmiany cennika Wykonawcy dopuszcza się zmiany cen w formularzu cenowym (załącznik nr 1) korzystnych dla Zamawiającego (§ 9 pkt 3 ppkt c).  
8. Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia „Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia” w ust. III pkt 7 określił, że Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu (§2 pkt 4a umowy) w wysokości 50 zł za każde zdarzenie.

Usługa odbioru korespondencji realizowana jest przez Wykonawcę na podstawie jego wewnętrznego regulaminu, który określa odpowiedzialność z tytułu niewykonania usługi. W takim przypadku Zamawiającemu przysługuje kara umowna za nie zgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jednorazowy odbiór.

**Pytanie :** Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w/w zapisu na zgodny z regulaminem Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisu w tym zakresie.

**Zamawiający informuje, iż termin składania ofert zostaje przesunięty na dzień 20.09.2016r. Składanie ofert do godz. 9,<sup>30</sup> otwarcie ofert o godz. 10<sup>00</sup>.**

**W związku z powyższym zmianie ulega termin związania ofertą; Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą przez okres 30 dni, tj. do dnia 19.10.2016r.**

NACZELNIK  
Wydziału Administracyjnego  
Marita Nowak

