

Pytanie 1.

W części 13 ust. 1 pkt. 2 Zamawiający wskazuje, iż zmiana danych teleadresowych Stron umowy jest jednym z warunków uzasadniających zmianę umowy.

Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu SIWZ.

Proponujemy zapis:

Nie stanowią zmiany umowy zmiany adresowe Stron, w tym adresów dla doręczeń korespondencji, pod warunkiem pisemnego powiadomienia drugiej Strony umowy o zaistniałej zmianie.

Pytanie 2.

Wykonawca wnioskuje o dodanie do części 13 SIWZ warunku uzasadniającego zmianę umowy – zmiany cennika usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym, zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej.

Pytanie 3.

Zamawiający w części 37 SIWZ Zamawiający wymaga „*okazania oryginałów zaświadczenia o nadaniu numeru identyfikacyjnego REGON, decyzji US w sprawie nadania numeru NIP oraz okazania dowodu osobistego przez osobę podpisującą umowę w czasie podpisywania umowy.*”

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, iż przedstawienie kopii poświadczonych za zgodność z oryginałem: zaświadczenia o nadaniu numeru identyfikacyjnego REGON oraz decyzji US w sprawie nadania numeru NIP uzna za wystarczające?

Ponadto Zamawiający wymaga dołączenia do oferty pełnomocnictw dla osób podpisujących ofertę.

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o wykreślenie wymagań dot. okazania dowodu osobistego przez osobę podpisującą umowę w czasie podpisywania umowy.

Pytanie 4.

Zamawiający określił przedmiot zamówienia jako świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym

i zagranicznym. Zamówieniem objęta jest tylko i wyłącznie korespondencja wychodząca od Zamawiającego. Mimo to Zamawiający w pkt. 6 Opisu przedmiotu zamówienia (zwanego dalej „OPZ”) postawił wymóg doręczania korespondencji przychodzącej do Zamawiającego (nadawanej przez prywatnych nadawców, jak i przez innych zamawiających) w ściśle określonych godzinach każdego dnia.

Zwracamy uwagę, że doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem niniejszego postępowania, a konsekwencją umowy zawartej z nadawcą, natomiast Zamawiający występując w roli adresata nie jest stroną umowy o nadawanie. Umowa z nadawcą może być zawarta albo w drodze indywidualnie ustalonych warunków np. w trybie zamówienia publicznego, gdzie doręczenie przesyłki

w ściśle określonym terminie np. D + 1 może być jednym ze zobowiązań wykonawcy, albo w drodze umowy o świadczenie usług powszechnych zawartej z operatorem wyznaczonym. Pojęcie powszechnych usług pocztowych określa art. 45 ust. 1 Prawa pocztowego, wskazując że są to usługi świadczone przez operatora wyznaczonego o zakresie w tym przepisie wymienionym (przyjmowanie, sortowanie, przemieszczanie i doręczanie przesyłek o wskazanej charakterystyce), z częstotliwością zapewniającą co najmniej jedno opróżnianie nadawczej skrzynki pocztowej i doręczanie przesyłek pocztowych, co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż przez 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Prawo pocztowe nie określa godzin doręczania przesyłek pocztowych do adresata. Zatem, żądanie Zamawiającego doręczania przesyłek w określonych godzinach narusza przepisy Prawa pocztowego, które obligują do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach.

Każde ponadstandardowe wymaganie dot. godzin doręczenia korespondencji do Zamawiającego powoduje konieczność dostosowania całej sieci logistycznej danego operatora poprzez zmiany logistyczno-organizacyjne, co niejednokrotnie może być niemożliwe. Każda przesyłka wysyłana z dowolnego miejsca w kraju co do zasady najpierw trafia do najbliższego węzła ekspedycyjno-rozdzielczego, skąd transportowana jest w odpowiednim kierunku razem z innymi przesyłkami tam kierowanymi. Następnie jest rozdzielana na poszczególne placówki i przekazywana doręczycielom, którzy doręczają przesyłki na danym terenie w określonej kolejności. Zmiana godzin doręczenia zaburzałaby pracę sieci logistycznej na całym terenie.

Wobec powyższego Wykonawca prosimy o modyfikację postanowienia w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego lub ewentualnie o zmianę godzin doręczania korespondencji na od 8:00 do 12:30.

Pytanie 5.

Zamawiający w pkt. 9 OPZ określa termin odbioru przesyłki przez Adresata jako 14 dni roboczych.

Wykonawca zwraca uwagę, iż zapis ten stoi w sprzeczności z zapisami § 37 Rozporządzenia Ministra Administracji i Cyfryzacji w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego.

W związku z powyższym wnioskujemy o modyfikację zapisów pkt. 9 OPZ.

Pytanie 6.

Wykonawca wnioskuje o wykreślenie ust. 2 w § 5 Wzoru Umowy. Wykonawca wyjaśnia, iż w przypadku niezgodności wystawionej faktury z wykazem ilościowym wykonanych usług, Zamawiający ma prawo zgłosić reklamację do wystawionej faktury, a w przypadku uznania reklamacji Wykonawca wystawi fakturę korygującą do faktury VAT.

Pytanie 7.

Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisów § 5 ust. 3.

Obecna treść:

Wynagrodzenie będzie płacone przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr

w terminie 21 dni od dnia potwierdzenia przez Zamawiającego należytego wykonania umowy.

Proponujemy zapis:

Wynagrodzenie będzie płacone przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr

w terminie 21 dni od dnia doręczenia Zamawiającemu faktury VAT.

Pytanie 8.

Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisów § 5 ust. 4.

Obecna treść:

Za dzień zapłaty strony umowy uznają datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

Proponujemy zapis:

Za dzień zapłaty strony umowy uznają datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Pytanie 9.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO wskazuje się, że ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji, które może być uzasadnioną podstawą do unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Pzp z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zgodnie z zasadami obowiązującego porządku prawnego uprawnienie zamawiającego do ustalenia warunków umowy nie ma bowiem charakteru absolutnego, gdyż zamawiający nie może swego prawa podmiotowego nadużywać.

Wynika to zarówno z ograniczeń zasady swobody umów, jak i z innej podstawowej zasady prawa cywilnego, wyrażonej w art. 5 Kodeksu cywilnego. Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współżycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współżycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W

grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalanie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci.

Wysokość kar umownych przewidzianych przez Zamawiającego pozostaje też w sprzeczności z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa odnoszącymi się do świadczenia usług pocztowych co wynika z regulacji zawartej w art. 87 Prawa pocztowego.

Art. 87 ust. 1 Prawa pocztowego wskazuje bowiem, iż do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej.

Natomiast stosownie do art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego, 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.

W świetle rzeczzonego przepisu, odejście od zasad odpowiedzialności określonych w Prawie pocztowym, jest dopuszczalne wyłącznie w przypadkach kwalifikowanych, związanych ze znacznie wyższym stopniem nieprawidłowości po stronie operatora pocztowego, niż przewidują to postanowienia umowy. Tylko wówczas dopuszczalne jest przejście na ogólne zasady odpowiedzialności i – przykładowo – określenie odrębnych kar umownych w umowie o świadczenie usług pocztowych.

Innymi słowy, co literalnie już wynika z cytowanego przepisu, odpowiedzialność operatora pocztowego co do zasady ograniczona jest do okoliczności i wysokości określonej w dalszych przepisach tej ustawy

(tj. w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego). Jedyne wyjątek, determinujący konieczność ponoszenia odpowiedzialności w wysokości przewyższającej limity określone w art. 88 i 89 Prawa Pocztowego, związany jest ze ziszczeniem się jednej z okoliczności wymienionych w art. 87 ust. 5 Prawa pocztowego. Tylko wtedy odpowiedzialność operatora pocztowego może przewyższać zakres i wysokość odpowiedzialności wynikającej z samej tej ustawy. Przewidziane kary są zbyt wygórowane. Zgodnie z wyrokiem KIO 2631/12; KIO 2655/12 umowa winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowa nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Reasumując proponowane przez Zamawiającego kary stanowią przekroczenie przysługującego Zamawiającemu uprawnienia do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację § 6 Wzoru umowy.

Proponujemy zapis:

1. Zamawiający ma prawo naliczenia Wykonawcy kary umownej:

1) w przypadku odstąpienia lub rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,

w wysokości 1% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 3 ust. 3,

2) jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w dniu i czasie, o których mowa w pkt 7 opisu przedmiotu zamówienia (załącznik nr 1 do umowy) w wysokości 200 % opłaty za jeden odbiór za

każde naruszenie terminu lub czasu,

3) 0,01 % łącznego wynagrodzenia brutto, w przypadku niezatrudnienia przy realizacji zamówienia wymaganej przez Zamawiającego liczby osób na umowę o pracę, za każdą niezatrudnioną osobę lub nieprzedstawienia Zamawiającemu pełnej dokumentacji zatrudnienia i zgody pracowników zgodnie z § 4 ust. 6 i 7. Kara będzie naliczana za każdy miesiąc, w którym Wykonawca dopuścił się niestosowania wymagań wynikających ze stosowania klauzul społecznych, o których mowa w § 4 umowy.

2. Zamawiający określi wysokość kar umownych i termin zapłaty na piśmie i przekaże je Wykonawcy w sposób określony w § 12 ust.5, 6 i 7.

3. Zamawiający ma prawo potrącenia kar umownych z wynagrodzenia objętego fakturą na podstawie odrębnych dokumentów księgowych.

4. Jeżeli kara umowna, o której mowa w ust. 1 nie pokryje poniesionej szkody Zamawiający może dochodzić odszkodowania uzupełniającego.

5. Wykonawca zobowiązuje się do świadczenia usług objętych niniejszą umową, a Zamawiający do nadawania przesyłek na zasadach i warunkach określonych w Regulaminie świadczenia usług pocztowych Wykonawcy w obrocie krajowym i zagranicznym dla przesyłek o wadze do 350 g oraz powyżej 350 g, który stanowi załącznik nr 2 do niniejszej umowy. W przypadku niedotrzymania przez Wykonawcę terminu ustalonego w pkt 7 opisu przedmiotu zamówienia dla usług na przesyłki do 350 g i powyżej 350 g, Zamawiający ma prawo na koszt Wykonawcy, zlecenia zastępczego wykonania usługi przez podmiot trzeci.

Pytanie 10.

Zamawiający w § 8 ust. 2 Wzoru umowy wymaga wglądu do zawartej umowy z zakładem ubezpieczeniowym i kontroli spełnienia warunków określonych w ust. 1. Wykonawca zwraca uwagę,

iż potwierdzeniem zawarcia niniejszej umowy jest aktualna polisa OC.

W związku z powyższym wnioskujemy o wykreślenie zapisów ust. 2 § 8 Wzoru umowy.

Pytanie 11.

Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisów pkt. 20 OPZ.

Proponujemy zapis:

Wykonawca po zakończeniu każdego kwartału zobowiązany jest przedstawić pisemne oświadczenie

o wykonaniu obowiązku określonego w § 4 ust. 3 umowy oraz o wypłaceniu zatrudnionym pracownikom wynagrodzenia za pracę za okres rozliczeniowy objęty fakturami składanymi Zamawiającemu.

Pytanie 12.

Wykonawca wnioskuję, o wyrażenie zgody aby dokumenty, o których mowa w pkt. 20 – 22 OPZ przedstawiane były z zastrzeżeniem Tajemnicy przedsiębiorstwa.