

**SZANOWNI WYKONAWCY**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym oraz codziennego odbioru przesyłek dla Powiatowego Urzędu Pracy w Lipnie (znak sprawy ON-2521-1/2019).

W dniu 30.05.2019 r. do Zamawiającego wpłynęło zapytanie wykonawcy dotyczące treści ogłoszenia o zamówieniu.

**Zapytania Wykonawcy:****Zapytanie nr 1.**

W §10 projektu umowy (Załącznik Nr 5) oraz w treści ogłoszenia w rozdziale X Zamawiający nie przewiduje podwyższenia cen zaoferowanych przez Wykonawcę. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do Świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV 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, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści Umowy, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony 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 ciążące na Wykonawcy jako operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. W związku z tym Wykonawca wnosi o modyfikację § 10 wzoru umowy poprzez dodanie ust. 5 o następującej treści: „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (Załącznik nr 4)) 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;

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 1:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację § 10 poprzez dodanie ust. 5.

Zamawiający konstruując zapis § 10 ust. 2, w tymże pkt 1, posiłkował się dyspozycją art. 142 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający nie wyklucza możliwości zmiany treści umowy w zakresie wynagrodzenia w okolicznościach, o których mowa w § 10 ust. 2, 3 i 4 umowy, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszt wykonania zamówienia przez wykonawcę. W przypadku zaistnienia takiej sytuacji, Wykonawca powiadomi Zamawiającego o tym fakcie w formie pisemnej wraz z uzasadnieniem.

---

**Zapytanie nr 2.**

W § 3ust. 8 projektu umowy (Załącznik Nr 5) Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień dyspozycji przelewu z rachunku bankowego Zamawiającego na wskazany przez Wykonawcę w fakturach rachunek bankowy. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi — co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za opóźnienie. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych

reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron. Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 2:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 3 ust. 8 umowy.

Wobec powyższego Zamawiający skreśla pierwotne brzmienie ust. 8 i wprowadza nowy zapis o treści: „8. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”.

---

**Zapytanie nr 3.**

W § 7 ust. 2 ,3 oraz ust. 4 projektu umowy (Załącznik Nr 5) Zamawiający określa prawo odstąpienia od umowy i kary umowne za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie zarówno Wykonawcy — kary umowne w wysokości 5% kwoty całkowitego wynagrodzenia brutto niezależnie od kar umownych z innych tytułów. W myśl przepisów Ustawy Prawo pocztowe art. 48- Wykonawca jako operator wyznaczony nie może odmówić zawarcia umowy o świadczenie usługi pocztowej dotyczącej świadczenia usługi powszechnej. Z zastrzeżeniem art. 16 ust. 1 i ust. 2 pkt. 1.. Prawo do odstąpienia od umowy jest zastrzeżone wyłącznie dla Zamawiającego ale jednocześnie w ust. 3 przewiduje się karę umowną którą zapłaci odstępujący od umowy Wykonawca Zamawiającemu, pomimo braku zastrzeżenia w umowie takiej możliwości. Jest to prawnie niedopuszczalna konstrukcja odstąpienia od umowy, pozorna. Zgodnie z art. 395 K.c. można zastrzec, że jednej lub obu stronom przysługiwać będzie w ciągu oznaczonego terminu prawo odstąpienia od umowy. Prawo to wykonywa się przez oświadczenie złożone drugiej stronie. Niniejszy projekt nie zawiera również określenia terminu, w którym będzie przysługiwało Zamawiającemu prawo odstąpienia od umowy a tym samym również z tej przyczyny, postanowienie to jest wadliwe, jako sprzeczne z treścią powołanego przepisu. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie ust.2, 3 oraz ust. 4.

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 3:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i wykreślił z treści umowy w § 7 ust. 2, 3 i 4.

---

**Zapytanie nr 4.**

W § 8 ust. 1 projektu umowy (Załącznik Nr 5) Zamawiający określa wysokość kar umownych jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w dniu i czasie wskazanym przez Zamawiającego. Jest to kara bezwzględnie wygórowana. Wykonawca wnosi o jej liczenie wyłącznie od ceny ustalonej za odbiór od nadawcy przesyłek a nie od całego wynagrodzenia umownego. Wykonawca proponuje zmodyfikowanie treści § 8 ust. 1 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”?

Czy Zamawiający zamierza rozszerzyć katalog wyjątków wymienionych w § 8 ust. 7 projektu umowy, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do dodatkowych wyjątków poza działaniem siły wyższej należy także zaliczyć z pewnością inne zakłócenia 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, powódzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 4:**

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację proponowaną przez Wykonawcę, lecz przychyliła się do stwierdzenia Wykonawcy, iż kara w pierwotnym brzmieniu jest wygórowana.

Wobec powyższego Zamawiający modyfikuje brzmienie § 8 ust. 1: skreśla z pierwotnego brzmienia ust. 1 zapis „0,05%” i wprowadza nowy zapis „0,015%”.

Zamawiający nie zamierza rozszerzać katalogu ujętego w zapisie § 8 ust. 7.

---

**Zapytanie nr 5.**

W § 8 ust. 2 Zamawiający wskazują iż przysługiwać mu będzie „katalog kar” określony w art. 88 Prawa pocztowego. Wykonawca wskazuje iż w art. 88 Prawa pocztowego określona jest wysokość odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usług pocztowych powszechnych lub niepowszechnych przez operatorów pocztowych a nie kary. W związku z tym Wykonawca wnosi o wykreślenie w tym postanowieniu słowa „kar” i zastąpienie go słowem „odszkodowań”. Odszkodowania nie może żądać Zamawiający poprzez wystawienie noty obciążeniowej, bowiem jego wypłata jest uzależniona od rozstrzygnięcia przez operatora wniesionej reklamacji przez nadawcę. Bez wniesienia reklamacji nie ma żadnej prawnej możliwości żądania w inny sposób zapłaty odszkodowania przewidzianego w art. 88 Prawa pocztowego. Zasady te są bezwzględnie obowiązujące

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 5:**

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zaproponowaną przez Wykonawcę.

Wobec powyższego Zamawiający modyfikuje brzmienie § 8 ust. 2: skreśla z pierwotnego brzmienia ust. 2 zapis „kar” i wprowadza nowy zapis „odszkodowań”.

---

**Zapytanie nr 6.**

W § 8 ust. 6 Projektu umowy (Załącznik nr 5) Zamawiający stwierdza że zapłaci wykonawcy za każdy dzień opóźnienia odsetki ustawowe. Wykonawca zauważa, iż od 2016 roku odsetki ustawowe płatne są wyłącznie od sum kapitałowych np. określonych w umowach pożyczki. W przypadku natomiast opóźnienia w spełnieniu świadczenia pieniężnego należne są drugiej stronie albo odsetki ustawowe za opóźnienie albo odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych. I te ostatnie odsetki są należne Wykonawcy bowiem projektowana umowa jest transakcją handlową. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zastąpienie słów „odsetki ustawowe” słowami : „ odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych”.

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 6:**

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zaproponowaną przez Wykonawcę.

Wobec powyższego zamawiający modyfikuje brzmienie § 8 ust. 6: skreśla z pierwotnego brzmienia ust. 6 zapis „odsetki ustawowe” i wprowadza nowy zapis „odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych”.

---

**Zapytanie nr 7.**

W § 6 oraz 7 ust.1 projektu umowy (Załącznik Nr 5) Zamawiający określa odpowiednio trzymiesięczny bądź 30 dniowy okres wypowiedzenia umowy. Zamawiający wnioskuje o ujednoczenie zapisu i zmianę na jednomiesięczny okres wypowiedzenia umowy jednocześnie wykreślając w § 7 ust.1.

**Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 7:**

Zamawiający nie wyraża zgody na ujednoczenie terminu wypowiedzenia i odstąpienia od umowy ujętego w § 6 i § 7 ust. 1 oraz na wykreślenie ust. 1 z § 7

Konstruując zapis § 7 ust. 1 Zamawiający posiłkował się dyspozycją art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych.

---

### **Zapytanie nr 8.**

W opisie przedmiotu zamówienia w ust. 5 (Zał. nr 6) Zamawiający m.in. wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek przez Wykonawcę świadczona była do każdego wskazanego na przesyłce przez Zamawiającego adresu na terenie Rzeczypospolitej Polski oraz Europy.

Wykonawca wskazuje, że nie może zagwarantować doręczenia przesyłek do każdego adresu poza granicami kraju, bowiem doręczenia przesyłek do innych państw uzależnione jest od zawartych z tymi państwami umów międzynarodowych. W związku z tym prosimy o zmianę tego zapisu na następujący: „Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych”.

### **Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 8:**

Zamawiający przychyliła się do prośby Wykonawcy.

Wobec powyższego Zamawiający skreśliła pierwotne brzmienie pkt. 5 „Zamawiający wymaga, aby usługa dostarczania przesyłek przez Wykonawcę świadczona była do każdego wskazanego na przesyłce przez Zamawiającego adresu na terenie Rzeczypospolitej Polskiej oraz Europy.” i wprowadza nowy zapis „5. Przesyłki nadawane przez Zamawiającego dostarczane będą przez Wykonawcę do każdego miejsca w kraju, a poza jego granicami do państw ujętych w wykazie umieszczonym w cenniku usług powszechnych.”.

---

### **Zapytanie nr 9.**

W opisie przedmiotu zamówienia w ust. 1 pkt 7, 10 pkt. 5 (Zał. nr 6) oraz § 3 ust.5-6 Projektu umowy (Zał. Nr.5) Zamawiający określa zasady i sposób rozliczania usługi dostarczania / dowozu do Zamawiającego przesyłek nadanych u Wykonawcy przez innych niż Zamawiający nadawców, wskazując m.in. że Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego nadanych w placówkach Wykonawcy raz dziennie, w dni robocze, od poniedziałku do piątku między godziną 10.00 a 11.30 do siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztove (art. 46 ust. 2 pkt. 5) Wykonawca 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 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 zapisów w tym zakresie poprzez rezygnację z tak opisanej usługi, która nie może być przedmiotem zamówienia i wykreślenie wszelkich postanowień dotyczących zasad realizacji i rozliczania tej rzekomej usługi, w tym godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu i nie może stanowić przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. Stąd też nie jest możliwe ustalenie ceny za tak sformułowana przez Zamawiającego usług, co wymaga również skorygowania formularza cenowego i pkt 3 OPZ.

### **Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 9:**

Zamawiający przychyliła się do wniosków Wykonawcy i modyfikuje zapisy OPZ oraz Umowy:

- w OPZ w ust. 1 skreśliła pkt 7,
- w OPZ w ust. 10 w pkt 5 skreśliła zapis pkt 5 i wprowadza nowy zapis o treści: „5) doręczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego, zg. z art. 46 ust. 2 pkt 5 ustawy Prawo pocztowe, do siedziby Zamawiającego w Lipnie przy ul. Okrzei 7, sekretariat, pokój nr 21;”,
- w OPZ w pkt 3, w tabeli, w wierszu 9 skreśliła zapis „dowozu i”,

- w projekcie umowy w § 3 skreśla zapis ust. 5 i wprowadza zapis o treści: „5. Podstawą obliczenia miesięcznej należności, będzie suma opłat za przesyłki faktycznie nadane, nadane i zwrócone z powodu braku możliwości ich doręczenia oraz odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego, o których mowa w § 1 ust. 1 umowy w okresie rozliczeniowym, na podstawie cen jednostkowych brutto określonych przez Wykonawcę w ofercie.”,
- w projekcie umowy w § 3 w ust. 6 skreśla zapis „/dostarczania”.

---

#### **Zapytanie nr 10.**

W ust.1 pkt 4 Opisu przedmiotu zamówienia (Załącznik nr 6) Zamawiający przewiduje korzystanie także z innych usług pocztowych nie ujętych w pkt 3 OPZ a świadczonych przez Wykonawcę np. usługi kurierskie. Jednocześnie Zamawiający nie przewiduje sposobu rozliczania się z Wykonawcą za te usługi i sposobu ich realizacji. W związku z tym Wykonawca wnosi o dodanie w § 3 ust. 10 o następującym brzmieniu:

„10. W przypadku zlecenia przez Zamawiającego Wykonawcy, wykonania innych usług pocztowych nie ujętych w OPZ, realizowane one będą wyłącznie na zasadach określonych w Regulaminach dotyczących tych usług obowiązujących u Wykonawcy oraz rozliczane według cen obowiązujących u Wykonawcy w chwili zlecenia danej usługi pocztowej.”

#### **Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 10:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i modyfikuje zapis projektu umowy.

W § 3 dodaje ust. 10 o treści: „10. W przypadku zlecenia przez Zamawiającego Wykonawcy, wykonania innych usług pocztowych nie ujętych w OPZ, realizowane one będą wyłącznie na zasadach określonych w Regulaminach dotyczących tych usług obowiązujących u Wykonawcy oraz rozliczane według cen obowiązujących u Wykonawcy w chwili zlecenia danej usługi pocztowej.”.

---

#### **Zapytanie nr 11.**

W §2 ust. 2 pkt 3 Zamawiający stwierdza iż Wykonawca zobowiązany jest do ponoszenia kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy w tym kosztów transportu i ubezpieczenia przesyłek. Oczywiście Wykonawca ponosi koszty realizacji przedmiotu umowy, w tym oczywiście koszty transportu od chwili nadania przesyłek przez Nadawcę do ich doręczenia adresatowi albo zwrotu do nadawcy, koszty te wliczone są w opłatę pocztową, cenę co nie może budzić wątpliwości. Niejasna w tym postanowieniu jest kwestia ubezpieczenia przesyłek podkreślona przez Zamawiającego. Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jakie ubezpieczenie przesyłek ma na myśli Zamawiający. Wykonawca jak każdy podmiot prowadzący działalność gospodarczą jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej i to ubezpieczenie jest wystarczające. Natomiast nie ma żadnych podstaw do objęcia dodatkowym a całkowicie nie dookreślonym przez Zamawiającego ubezpieczeniem, przesyłek nadawanych przez Zamawiającego, co ma dodatkowo zwiększać koszty Wykonawcy, które nie będą miały pokrycia w wynagrodzeniu uzyskanym z realizacji umowy. Wykonawca wnosi więc o wykreślenie słów „i ubezpieczenia przesyłek”.

#### **Odpowiedź Zamawiającego na zapytanie nr 10:**

Zamawiający przychylił się do wniosku Wykonawcy i modyfikuje treść pkt 3 w § ust. 2 poprzez: skreśla zapis „i ubezpieczenia przesyłek” i po słowie „transportu” dodaje treść „i ubezpieczenia na zasadach odpowiedzialności cywilnej w ramach prowadzonej działalności gospodarczej;”.

---

Zastępca Dyrektora  
*Agata Szafranska*  
mgr Agata Szafranska

NIKOWNIK DZIAŁU ORGANIZACJI  
KONTROLI I NADZORU I ADMINISTRACJI  
*Renata Czajkowska*  
mgr Renata Czajkowska

