



Łubniany, dnia 8 grudnia 2014 r.

RO.032.25.2014

Otrzymują Wykonawcy
którzy pobrali Zapytanie

treść niniejszego pisma
zamieszczono na stronie www.bip.lubniany.pl

Modyfikacja zapytania ofertowego wraz z wyjaśnieniem na pytania do przedmiotowego zapytania

Uprzejmie informujemy, iż w dniu 04-12-2014r. wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisów zapytania ofertowego, na:

"Świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów w obrocie krajowym i zagranicznym dla Gminy Łubniany w okresie 01.01.2015r. do 31.12.2015r."

Treść pytań jest następująca:

Pytanie 1.

1. Zamawiający w §6 projektu umowy wyszczególnił wysokości kar umownych oraz przypadki, w których będą miały zastosowanie, a jednocześnie w §1 ust.2 wskazał, iż usługi pocztowe będą realizowane w oparciu o ustawę Prawo Pocztove.

Wykonawca wskazuje, 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 nienależywym 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 k.c.)

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).

Z uwagi na niezgodność projektu umowy z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, wnioskujemy o wykreślenie postanowień zawartych w §6 projektu umowy i oparcie odpowiedzialności wykonawcy (operatora pocztowego) na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dn. 23 listopada 2012 roku wprowadzając zapis: „W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie i inne roszczenia, zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012r. – Prawo pocztowe (Dz.U. z 2012 r. poz. 1529)”.

Pytanie 2.

2. Wnioskujemy, o zmianę treści §4 ust. 2. projektu umowy i wprowadzenie zapisu „Należności wynikające z faktur VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni kalendarzowych od daty jej wystawienia, licząc od daty 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 wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.”

Pytanie 3.

3. Zamawiający w § 4 ust 3 projektu umowy określił dzień zapłaty należności Wykonawcy jako dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

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.

Wnioskujemy zatem o wykreślenie dotychczasowej treści § 4 ust 3 projektu umowy i zastąpienie go treścią o brzmieniu: „Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”

Pytanie 4.

4. W związku z tym, że Zamawiający nie wskazał w pozycji 9 formularza cenowego „zwrot przesyłek listowych ZPO do 350g” gabarytu tych przesyłek, prosimy o doprecyzowanie poprzez wskazanie gabarytu A lub gabarytu B.

Jednocześnie przedstawiamy poniżej stanowisko (wyjaśnienia) Zamawiającego w przedmiotowej kwestii. Stanowisko to zamieszczono na stronie internetowej zamawiającego www.bip.lubniany.pl.

Stanowisko Zamawiającego:

Odp. 1. § 6 Umowy – Załącznika Nr 2 do zapytania ofertowego otrzymuje brzmienie:
„W przypadku utraty, ubytku, uszkodzenia przesyłki bądź niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu zamówienia Wykonawca zapłaci Zamawiającemu należne odszkodowanie i inne roszczenia, zgodnie z przepisami rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529).

Odp. 2. § 4 ust. 2 Umowy – Załącznika Nr 2 do zapytania ofertowego otrzymuje brzmienie:

„Należności wynikające z faktur VAT Zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 14 dni kalendarzowych od daty jej wystawienia, licząc od daty 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 wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.

Odp. 3. § 4 ust. 3 Umowy – Załącznika Nr 2 do zapytania ofertowego otrzymuje brzmienie: „Za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odp. 4. Pozycja 9 formularza cenowego „zwrot przesyłek listowych ZPO do 350 g” – gabaryt A

Ponadto wyjaśnia się zapisy zawarte w zapytaniu ofertowym oraz ofercie – Załączniku Nr 1 do zapytania ofertowego w tabeli:

- 1) L.p. 7 „potwierdzenie odbioru w obrocie krajowym” dotyczy przesyłek z usługą zwrotnych potwierdzeń odbioru do 350 g;
- 2) L.p. 8 „potwierdzenie odbioru w obrocie zagranicznym” dotyczy przesyłek z usługą zwrotnych potwierdzeń odbioru do 50 g.

Otrzymują:

- Wykonawcy którzy pobrali zapytanie ofertowe,
- a/a.

Załącznik:

- Załącznik Nr 2 do zapytania ofertowego (zmodyfikowany)

Wójt Gminy Lubniany

