



# POWIAT STARACHOWICKI

27-200 Starachowice, ul. dr Władysława Borkowskiego 4,  
tel./fax. (0-41) 276-09-00/02

e-mail: [starostwo@powiat.starachowice.pl](mailto:starostwo@powiat.starachowice.pl)

Starachowice, dnia 09.03.2018r.

## Biuletyn Informacji Publicznej / Tablica Ogłoszeń

Nawiązując do punktu VII ogłoszenia zamówienia prowadzonego w trybie art.138o ustawy z dnia 29.01.2004r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z póź. zmianami) na:  
**Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Starachowicach,**

Zamawiający udziela odpowiedzi:

### Pytanie 1

W związku z wymogiem postawionym przez Zamawiającego w załączniku nr 3 – Opisie przedmiotu zamówienia – pkt 12 Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z propozycją dopuszczenia możliwości świadczenia usług w zakresie ich przyjmowania z wykorzystaniem systemu informatycznego, który automatycznie dopuszcza możliwość korzystania z internetowej aplikacji elektronicznej. Aplikacja dokonuje automatycznego przekazywania i odbierania plików z informacjami o zarejestrowanych usługach, komunikując się bezpośrednio z placówką pocztową wskazaną w umowie. Dodatkowo należy zwrócić uwagę, iż przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i zwrotów przesyłek niedoręczonych, co sam Zamawiający określa w przedmiocie zamówienia, a nie dostarczanie pocztowych książek nadawczych przez potencjalnego Wykonawcę. Stosowanie pocztowej książki nadawczej wynika natomiast z Regulaminu świadczenia usług powszechnych, w którym to dokumencie, zgodnie z postanowieniami ustawy Prawo pocztowe, operator pocztowy określa warunki wykonywania i korzystania z usług pocztowych na podstawie umów o świadczenie usług pocztowych. W związku z powyższym wymóg Zamawiającego narusza przepisy ustawy Prawo pocztowe, wymuszając na Wykonawcy działanie w sposób sprzeczny z wolą ustawodawcy. Wykonawca wychodząc naprzeciw oczekiwaniom klientów rozszerzył Regulamin świadczenia usług powszechnych o możliwość korzystania z elektronicznej książki nadawczej. Ten sposób eliminuje konieczność ponoszenia dodatkowych kosztów przez Zamawiającego na zakup papierowych książek nadawczych. Żądanie przez Zamawiającego ponoszenia dodatkowych kosztów przez Wykonawcę związanych

z dostarczeniem Zamawiającemu pocztowych książek nadawczych budzi uzasadniony sprzeciw i narusza przepisy ustawy. **Biorąc powyższe pod rozwagę, czy Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowane rozwiązanie i korzystanie z elektronicznej książki nadawczej?**

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje w załączniku nr 3 – Opisie przedmiotu zamówienia – pkt 12, zapis dotyczący dostarczania pocztowych książek nadawczych bez obciążania go dodatkowymi kosztami przez Wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na przekazywanie pocztowej książki nadawczej w formie elektronicznej.

**Pytanie 2**

Zamawiający, w załączniku nr 6 – Istotnych postanowieniach umowy § 3 ust. 2, wskazał, iż płatność faktury za wykonane usługi następować będzie w terminie 21 dni od daty jej dostarczenia Zamawiającemu. Wykonawca informuje, że faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pomocą scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta jak również termin płatności, będący w ścisłej zależności z terminem sporządzenia faktury. Termin płatności faktury VAT od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminu wpływu środków oraz opóźnień w płatnościach. **W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów zapytania w sposób następujący:**

**...Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 14 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.**

**bądź też: ...Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 21 dni od wystawienia faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy.**

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w załączniku nr 6 – istotnych postanowień umowy § 3 ust. 2 z dotychczasowego tj. „Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy.

Do dnia 7 – go każdego miesiąca Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług, płatną przelewem w terminie do 21 dni od daty jej dostarczenia Zamawiającemu”

na zapis: **„Za okres rozliczeniowy przyjmuje się jeden miesiąc kalendarzowy.**

**Do dnia 7 – go każdego miesiąca Wykonawca wystawi fakturę VAT wraz ze specyfikacją wykonanych usług.**

**Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę”.**

**Pytanie 3**

Zamawiający określa, iż dniem zapłaty wynagrodzenia jest dzień wydania dyspozycji przelewu z rachunku bankowego Zamawiającego. 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 zwłokę. 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:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu w załączniku nr 6 – istotnych postanowień umowy § 3 ust. 4 w brzmieniu: „Dniem zapłaty wynagrodzenia jest dzień wydania dyspozycji przelewu z rachunku bankowego Zamawiającego”.

#### **Pytanie 4**

Zamawiający w § 5 załącznika nr 6 – Istotnych postanowień umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewłaściwej realizacji postanowień umowy.

Zgodnie z założeniem zamówienia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym 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 nienależytą 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 zatem z uwagi na niezgodność postanowień zapisów § 5 z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza:**

- a) wykreślenie postanowień zawartych w § 5 ust. 1-3 umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku;
- bądź**
- b) złagodzenie wygórowanej w ocenie wykonawcy kary umownej wskazanej w § 5 ust. 3 umowy i doprecyzowanie jednocześnie okoliczności, za które odpowiedzialność będzie ponosić Wykonawca w przypadku odstąpienia od umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów zawartych w załączniku nr 6 – istotnych postanowień umowy w § 5 ust. 1 – 3. W związku z powyższym treść § 5 pozostaje bez zmian.

**Jednocześnie Wykonawca wnioskuję o przedłużenie terminu składania ofert do dnia 15.03.2018r.**

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu składania ofert.

**Treść udzielonych odpowiedzi stanowi zmianę ogłoszenia oraz załączników.**

Z poważaniem

**STAROSTA**  
  
**Danuta Krępa**