

**Wykonawcy
biorący udział w postępowaniu**

ODPOWIEDŹ NA ZAPYTANIE WRAZ Z MODYFIKACJĄ (1)

Dotyczy: świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Kuratorium Oświaty w Olsztynie i jego delegatur w Elblągu i Ełku.

Zamawiający, Kuratorium Oświaty w Olsztynie informuje, że do w/w postępowania zostało złożone zapytanie. W związku z tym, Zamawiający przekazuje treść zapytania wraz z odpowiedzią. Jednocześnie Zamawiający zawiadamia, iż w związku z wprowadzonymi modyfikacjami do zapytania ofertowego nie zostaje przedłużony termin składania ofert.

Pytanie Oferenta nr 1:

„Zamawiający wskazuje w Zapytaniu ofertowym w rozdziale III ust.6 „W przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek nie ujętych w wykazie rzeczowo-ilościowym stanowiącym załącznik nr 2 do zapytania ofertowego, podstawą rozliczenia kosztów świadczonych usług pocztowych będą ceny zawarte w dostępnym publicznie aktualnym cenniku Wykonawcy.” i w rozdziale VI ust. 2 i ust.3 .

2). „ Podstawą rozliczenia kosztów świadczonych usług pocztowych w okresie rozliczeniowym będzie:

- 1) wartość opłat za przesyłki pocztowe faktycznie nadane lub zwrócone z powodu braku możliwości ich doręczenia, obliczona na podstawie cen jednostkowych podanych w wykazie rzeczowo-ilościowym,
- 2) wartość opłat za odbiór przesyłek pocztowych z siedziby Zamawiającego, obliczona na podstawie cen jednostkowych podanych w wykazie rzeczowo ilościowym.
- 3). Ceny jednostkowe podane w wykazie rzeczowo-ilościowym stanowiącym załącznik nr 2 do zapytania ofertowego są niezmiennie i obowiązują przez cały okres trwania umowy.”

oraz w Załączniku nr 5 ust.4 do Zapytania ofertowego – Istotne postanowienia umowy Zamawiający zawarł zapis „Ceny jednostkowe podane w wykazie rzeczowo-ilościowym stanowiącym załącznik nr 2 do zapytania ofertowego są niezmiennie i obowiązują przez cały okres trwania umowy.

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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, 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 operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

W związku powyższym, Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w Załączniku nr 5 ust. 4 do Zapytania ofertowego – Istotne postanowienia umowy i rozdz. VI ust 3 na :

„w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. W powyższym przypadku Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie modyfikuje treść zapytania ofertowego oraz istotnych postanowień umowy (załącznik nr 5 do zapytania ofertowego) w przedmiotowym zakresie.

Zamawiający nie dokonuje zmiany zaproponowanej przez Wykonawcę. Umowa zawarta zostanie na czas określony – 12 miesięcy (01.01.2020 r. – 31.12.2020 r.). Wykonawca w takiej perspektywie czasowej może zaplanować optymalną cenę za usługę, co zabezpieczy sytuację ekonomiczną Wykonawcy w czasie świadczenia usług pocztowych. Niezmiennosc cen jednostkowych wskazanych w wykazie rzeczowo-ilościowym stanowiącym załącznik nr 2 do zapytania ofertowego ma na celu również ochronę interesu finansowego Zamawiającego w czasie trwania umowy.

Pytanie Oferenta nr 2:

„Zamawiający wskazuje w Zapytaniu ofertowym w rozdziale III ust.7 pkt.1)

„Zamawiający wymaga, aby Wykonawca: nadawał przesyłki w dniu ich odbioru od Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek (nieczytelny adres, brakujące dane identyfikacyjne na przesyłce itp.), Wykonawca niezwłocznie wyjaśni je z Zamawiającym w godzinach pracy Zamawiającego”

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu na :

„nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, (np. nieprawidłowe opakowanie, brak pełnego adresu, niezgodność wpisów w dokumentach nadawczych z wpisami na przesyłkach, brak znaków opłaty albo itp.) Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym w godzinach pracy Zamawiającego. Przy braku

możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń".

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie modyfikuje treść zapytania ofertowego oraz istotnych postanowień umowy (załącznik nr 5 do zapytania ofertowego) w przedmiotowym zakresie.

Zamawiający wskazał w rozdziale III zapytania ofertowego pkt. 12 oraz w pkt. 12 istotnych postanowień umowy, że Wykonawca zobowiązany jest:

- 1) w przypadku gdy jego placówki nadawcze znajdują się w odległości *większej niż 500 m* od siedziby Zamawiającego: odbierać jeden raz dziennie (w dni robocze od poniedziałku do piątku, w godz. 3.30 - 14.00) przesyłki do nadania z siedziby Zamawiającego,
- 2) w przypadku gdy jego placówki nadawcze znajdują się w odległości *mniejszej niż 500 m* od siedziby Zamawiającego, umożliwić Zamawiającemu: przekazanie jeden raz dziennie (w dni robocze od poniedziałku do piątku, w godz. 13.30 - 14.00) przesyłek do nadania do punktów pocztowych Wykonawcy.

W związku z powyżej wskazanymi godzinami, Zamawiający nie przewiduje sytuacji, w których wyjaśnienie zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek będzie niemożliwe w dniu ich przekazania do nadania przez Zamawiającego.

Pytanie Oferenta nr 3:

„Zamawiający wskazuje w rozdziale VI ust.6 do zapytania ofertowego

„ Wykonawca prześle faktury na adres:

- 1) Kuratorium Oświaty w Olsztynie, al. Piłsudskiego 7/9, 10-959 Olsztyn,
- 2) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Elblągu, ul. Wojska Polskiego 1, 82-300 Elbląg,
- 3) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Elku, ul. Chopina 15, 19-300 Elk.

Wykonawca wnosi o rozszerzenie zapisu o poniższą treść:

„lub Wykonawca prześle faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF na wskazane adresy @ Zamawiającego.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający modyfikuje treść zapytania ofertowego oraz istotnych postanowień umowy w przedmiotowym zakresie.

- zapytanie ofertowe Rozdział VI pkt. 6
dotychczasowa treść:

„6. Wykonawca prześle faktury na adres:

- 1) Kuratorium Oświaty w Olsztynie, al. Piłsudskiego 7/9, 10-959 Olsztyn,
- 2) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Elblągu, ul. Wojska Polskiego 1, 82-300 Elbląg,
- 3) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Elku, ul. Chopina 15, 19-300 Elk”.

zostaje uzupełniona następującą treścią:

„4) lub Wykonawca prześle faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF na wskazane adresy e-mail przez Zamawiającego.”

- istotne postanowienia umowy pkt. 7:

dotychczasowa treść:

„7. Wykonawca prześle faktury na adres:

- 1) Kuratorium Oświaty w Olsztynie, al. Piłsudskiego 7/9, 10-959 Olsztyn,
- 2) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Elblągu, ul. Wojska Polskiego 1, 82-300 Elbląg,
- 3) Kuratorium Oświaty w Olsztynie Delegatura w Ełku, ul. Chopina 15, 19-300 Ełk”.

zostaje uzupełniona następującą treścią:

„4) lub Wykonawca prześle faktury (oraz faktury korygujące i duplikaty faktur) drogą elektroniczną w formacie PDF na wskazane adresy e-mail przez Zamawiającego.”

Pytanie Oferenta nr 4:

„Zamawiający zawarł treść w Załączniku nr 5 do zapytania ofertowego w ust. 14 i 15

14. Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w przypadku niewykonania przedmiotu niniejszej umowy przez Wykonawcę – w wysokości 2% wynagrodzenia umownego brutto niezrealizowanej części umowy.

15. Zamawiający jest uprawniony do potrącania kary umownej z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego, które potwierdzi zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.”

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę, że takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia 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).

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o modyfikację zapisów w Załączniku nr 5 do zapytania ofertowego ust. 14 i 15 odpowiednio:

14. W przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe (tj. Dz.U.2018.2188 ze zm.); kara wynosi 2 % od niezrealizowanej części umowy, wskazanej w ust. 1 zał. Nr 5,
15. Zamawiający jest uprawniony do naliczenia kary umownej i obciążenia wykonawcy na podstawie noty obciążeniowej po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego przy udziale wykonawcy, które potwierdzi zasadność i wysokość naliczonej kary umownej. Termin zapłaty noty obciążeniowej wynosi 14 dni od daty jej otrzymania przez wykonawcę."

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający modyfikuje treść istotnych postanowień umowy w przedmiotowym zakresie.

- istotne postanowienia umowy pkt. 14 i 15:

dotychczasowa treść:

- „14. Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w przypadku niewykonania przedmiotu niniejszej umowy przez Wykonawcę – w wysokości 2% wynagrodzenia umownego brutto niezrealizowanej części umowy.
15. Zamawiający jest uprawniony do potrącania kary umownej z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego, które potwierdzi zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

zostaje zastąpiona następującą treścią:

- „14. W przypadku odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca, a które nie są wskazane w ustawie Prawo pocztowe (tj. Dz. U. z 2018, poz. 2188 ze zm.) kara wynosi 2 % wynagrodzenia umownego brutto niezrealizowanej części umowy.
15. Zamawiający jest uprawniony do naliczenia kary umownej i obciążenia Wykonawcy na podstawie noty obciążeniowej po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego przy udziale Wykonawcy, które potwierdzi zasadność i wysokość naliczonej kary umownej. Termin zapłaty noty obciążeniowej wynosi 14 dni od daty jej otrzymania przez wykonawcę.”

Pytanie Oferenta nr 5:

„Zamawiający wskazuje w Załączniku nr 5 do zapytania ofertowego ust. 17 pkt.2) „Zamawiający ma prawo rozwiązać niniejszą umowę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku gdy: Zamawiający trzykrotnie stwierdzi nienależyte wykonywanie usług pocztowych będących przedmiotem umowy. Wykonawca wnosi o wykreślenie tego zapisu ponieważ taki zapis umożliwia Zamawiającemu jednostronną, szeroką interpretację definicji „nienależytego wykonania usług pocztowych”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający modyfikuje treść istotnych postanowień umowy w przedmiotowym zakresie.

- istotne postanowienia umowy pkt. 17 ppkt. 2

dotychczasowa treść:

„2) Zamawiający trzykrotnie stwierdzi nienależyte wykonywanie usług pocztowych będących przedmiotem umowy”.

zostaje zastąpiona następującą treścią:

„2) Zamawiający trzykrotnie stwierdzi nienależyte wykonywanie postanowień zawartych w umowie”.

Pytanie Oferenta nr 6:

„Zamawiający wskazuje w zapytaniu ofertowym w rozdziale III ust.7 pkt. 2

„Zamawiający wymaga aby Wykonawca doręczał przesyłki do każdego miejsca w kraju i za granicą, zgodnie z wiążącymi Rzeczpospolitą Polską umowami międzynarodowymi dotyczącymi świadczenia usług pocztowych oraz regulaminami Światowego Związku Pocztowego, Wykonawca wyjaśnia , że ponosi odpowiedzialność za usługi realizowane w obrocie krajowym .Usługi w obrocie zagranicznym są realizowane na zasadach określonych w przepisach międzynarodowych , czyli w Światowej Konwencji Pocztowej, Regulaminie Poczty Listowej ,Regulaminie dotyczącym Paczek Pocztowych.”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie modyfikuje treść zapytania ofertowego oraz istotnych postanowień umowy (załącznik nr 5 do zapytania ofertowego) w przedmiotowym zakresie.

Zamawiający wskazał w rozdziale III pkt. 7 ppkt. 2 zapytania ofertowego oraz pkt. 9 istotnych postanowień umowy, że wymaga, aby Wykonawca doręczał przesyłki do każdego miejsca w kraju i za granicą, zgodnie z wiążącymi Rzeczpospolitą Polską umowami międzynarodowymi dotyczącymi świadczenia usług pocztowych oraz regulaminami Światowego Związku Pocztowego”.

W załączeniu:

Zapytanie ofertowe (po modyfikacji).

Istotne warunki umowy (po modyfikacji) – załącznik nr 5 do zapytania ofertowego

Pozostała treść zapytania ofertowego pozostaje bez zmian.