

WYKONAWCY

Dotyczy postępowania pn. „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Statystycznego w Warszawie w latach 2021 – 2025”

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE WYKONAWCY

Pytanie 18:

„Zamawiający w § 18 ust 5 umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, przewidując także nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne, w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem postępowania, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest 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 przepisów 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 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.

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień postępowania z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w § 18 ust 5 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w sposób następujący:

„w przypadku rozwiązania lub wypowiedzenia umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 3% kwoty niezrealizowanej części umowy”, a tym samym o usunięcie zapisu w § 18 ust 6?”

Odpowiedź 18:

Zamawiający przyjmuje następujące brzmienie pierwszych 6 ustępów § 18:

„§ 18

1. Niewykonaniem usługi jest między innymi:
 - 1) utrata przesyłki rejestrowanej w obrocie krajowym, przy czym za utraconą uważa się przesyłkę rejestrowaną, niedoręczoną w terminie 30 dni od dnia nadania,
 - 2) doręczenie przesyłki rejestrowanej lub zawiadomienia o próbie jej doręczenia po upływie 14 dni od dnia jej nadania.
2. Nienależyтым wykonaniem usługi jest między innymi:
 - 1) ubytek zawartości przesyłki rejestrowanej,
 - 2) uszkodzenie zawartości przesyłki rejestrowanej,
 - 3) doręczenie przesyłki listowej rejestrowanej priorytetowej w terminie późniejszym niż w 4 dniu po dniu jej nadania (D+4),
 - 4) doręczenia „potwierdzenia odbioru przesyłki”, w terminie późniejszym niż D+30 dni od dnia jej doręczenia.
3. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonywania przedmiotu Umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo do odszkodowania ustalonego na zasadach i w wysokości określonej w rozdziale 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe.
4. W przypadku:
 - 1) niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej przez Wykonawcę, Zamawiającemu przysługuje odszkodowanie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe w maksymalnej wysokości określonej w tej ustawie,
 - 2) niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej będącej wynikiem rażącego niedbalstwa Wykonawcy, czynu niedozwolonego lub winy umyślnej Wykonawcy, ten zapłaci karę umowną w wysokości 10 - krotności opłaty za daną przesyłkę, zgodnie z Formularzem Cenowym stanowiącym Dodatek 1 do Formularza Oferty, za każdy przypadek niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej,
 - 3) doręczenia „potwierdzenia odbioru przesyłki”, w terminie późniejszym niż D+30 dni od dnia jej doręczenia, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu zryczałtowanego odszkodowania w wysokości:
 - a. jednokrotności opłaty za potwierdzenie odbioru przesyłki, w przypadku doręczenia potwierdzenia odbioru w terminie pomiędzy 30 a 40 dni, za każdy zgłoszony przez Zamawiającego przypadek naruszenia,
 - b. dwukrotności opłaty za potwierdzenie odbioru przesyłki, w przypadku doręczenia potwierdzenia odbioru w terminie pomiędzy 40 a 44 dni, za każdy zgłoszony przez Zamawiającego przypadek naruszenia,
 - c. trzykrotności opłaty za potwierdzenie odbioru przesyłki, w przypadku doręczenia potwierdzenia odbioru w terminie powyżej 44 dni, za każdy zgłoszony przez Zamawiającego przypadek naruszenia.
5. W przypadku rozwiązania lub wypowiedzenia Umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, ~~o których mowa w ust. 2~~, Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty Zamawiającemu kary umownej w wysokości 3 % kwoty niezrealizowanej części Umowy.
6. Odszkodowania i kary umowne, o których mowa ~~w ust. 4 p. 2) i 3)~~ (niezależnie od ich tytułu) nie sumują się – za jedno zdarzenie przysługuje jedno odszkodowanie lub kara w wyższej wysokości.”(...)

Poczynione zmiany są integralną częścią SWZ.

wz. Dyrektora Urzędu
Z-ca Dyrektora

Agnieszka Ajdyn