



Dotyczy: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na potrzeby Zarządu Dróg Miejskich w Gliwicach w latach 2023-2026**

## Odpowiedź na zapytania do specyfikacji warunków zamówienia

Zarząd Dróg Miejskich  
ul. Płowiecka 31  
44-121 Gliwice

tel. +48 32 300-86-36  
fax +48 32 300-86-99  
zachara\_m@zdm.gliwice.eu

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, w związku ze złożonym zapytaniem do treści specyfikacji warunków zamówienia w imieniu Zamawiającego udzielam następujących wyjaśnień:

### Pytanie nr 1:

We wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) w par. 6, ust. 1 pkt. 1a Zamawiający zapisał karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy.

Zgodnie z postanowieniami Ogłoszenia usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. 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 w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. 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 takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy).

Pytanie 1: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień Ogłoszenia z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kary umownej za odstąpienie od umowy i w jej miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych ?

### Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis umowy bez zmian.

### Pytanie nr 2:

We wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) w par. 6 Zamawiający w ust. 1 pkt. 1b zamawiający zapisał karę umowną za każdy dzień opóźnienia w odbiorze

przesyłek pocztowych w wysokości 5% opłaty miesięcznej brutto za usługę odbioru przesyłek z siedziby zamawiającego.

Pytanie 2: Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń 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, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis w załączniku nr 5 do SIWZ Wzór 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”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapis umowy bez zmian.

**Pytanie nr 3:**

We wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 3 ust. 2 ppkt. 3 Zamawiający zobowiązuje się do umieszczenia pieczętki określającej nazwę i adres Zamawiającego.

Pytanie 3: Czy Zamawiający w miejscu przeznaczonym na znaczek pocztowy będzie umieszczał znak opłaty pocztowej zgodnie ze wzorem ustalonym z Wykonawcą?

Pytanie 3.1: Czy Wykonawca dobrze rozumie, że Zamawiający nie wyraża zgody na sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach listowych lub dowodzie nadania przesyłek będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający (na kopercie będą tylko dane Zamawiającego)?

**Odpowiedź:**

3.1. Zamawiający w miejscu przeznaczonym na znaczek pocztowy będzie umieszczał znak opłaty pocztowej zgodnie ze wzorem ustalonym z Wykonawcą.

3.2. Zamawiający nie dopuszcza sytuacji, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający.

**Pytanie nr 4:**

We wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 4 ust. 19 Zamawiający wskazał, że datą zapłaty jest dzień obciążenia 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.

Pytanie 4: 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 pozostawia zapis umowy bez zmian.

**Pytanie nr 5:**

Zamawiający we wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 6 ust. 3 określił 30 dniowy termin udzielenia odpowiedzi na reklamację:

Pytanie 5: W przypadku reklamacji przesyłek zagranicznych Wykonawca zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie nie przekraczającym 90 dni biorąc pod uwagę datę złożenia reklamacji przez Zamawiającego. Czy biorąc pod uwagę międzynarodowe przepisy łączące operatorów pocztowych należących do Światowego Związku Operatorów Poczty Zamawiający dopuści zmianę terminu rozpatrzenia reklamacji przesyłek zagranicznych na 90 dni?

**Odpowiedź:**

Zamawiający określił terminy reklamacji przesyłek w par 6 ust 3 wzoru umowy.

**Pytanie nr 6:**

Zamawiający we wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 4 ust. 18 określił termin płatności faktur.

Pytanie 6: Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu:

„Termin płatności faktury VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu.

**Pytanie nr 7:**

Zamawiający we wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 3 ust. 3 pkt. 1 wymaga zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2022 r. poz. 1700 z późn. zm) o ile nie są(będą) wykonywane przez daną osobę w ramach prowadzonej przez nią jednoosobowej działalności gospodarczej tj. - osób wykonujących czynności związanych z odbiorem i przyjmowaniem przesyłek od Zamawiającego.

Pytanie 7: W związku z powyższym Wykonawca prosi o potwierdzenie, że powyższe wymagania będą dotyczyły osób odbierających i przyjmujących przesyłki w obsługującej Zamawiającego placówce na terenie Gliwic?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wymaga zatrudnienia na podstawie stosunku pracy osób wykonujących wskazane przez Zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. - Kodeks pracy (Dz. U. z 2022 r. poz. 1700 z późn. zm) o ile nie są(będą) wykonywane przez daną osobę w ramach prowadzonej przez nią jednoosobowej działalności gospodarczej tj. - osób wykonujących czynności związanych z odbiorem i przyjmowaniem przesyłek od Zamawiającego.

**Pytanie nr 8:**

Zamawiający we wzorze umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) par. 3 ust. 1 pkt. 3 wymaga aby Wykonawca oświadczył, że od dnia podpisania umowy udział pojazdów elektrycznych lub pojazdów napędzanych gazem ziemnym we flocie pojazdów samochodowych w rozumieniu art. 2 pkt 33 ustawy z dnia 20 czerwca 1997 r. - Prawo o ruchu drogowym używanych przez Wykonawcę przy wykonywaniu zamówienia będzie wynosił co najmniej 10%, zgodnie z treścią art. 68 ust. 3 ustawy z dnia 11 stycznia 2018 r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych. Wykonawca zobowiązuje się w dniu podpisania umowy dostarczyć Zamawiającemu oświadczenie według wzoru stanowiącego załącznik nr 4 do niniejszej umowy.

Pytanie 8: Przedmiotem postępowania ogłoszonego obecnie przez Zamawiającego jest świadczenie usług pocztowych. Tym samym w ogłoszonym postępowaniu Zamawiający nie zleca wykonywania zadania publicznego organu

jednostki samorządu terytorialnego. Katalog zadań organu samorządu powiatowego określa art. 4 ust. 1 ustawy z dnia 5 czerwca 1998 r. o samorządzie powiatowym (Dz. U. z 2020 r. poz. 920). Świadczenie usług pocztowych nie jest zadaniem publicznym w rozumieniu wskazanych przepisów – w wyliczeniu nie znajdujemy tego typu usług. Wymogi w zakresie zlecenia wykonywania zadań publicznych nie dotyczą tym samym postępowań w zakresie świadczenia usług pocztowych. Wymogi w tym zakresie nie mogą być wskazywane przez jednostki samorządu terytorialnego jako warunek przystąpienia do postępowania, gdyż wykonawca, będący operatorem pocztowym co do zasady nie wykonuje zadań publicznych jednostek samorządu terytorialnego. Oczywiście hipotetycznie istnieje możliwość zlecenia wykonania własnego zadania publicznego operatorowi pocztowemu, ale w tym przypadku przedmiot ogłoszonego postępowania nie wskazuje na żadne z zadań wymienionych w wyliczeniu ustawowym. Powyższe oznacza, że wymogi w zakresie elektromobilności, stawiane przed organami jednostek samorządu terytorialnego w art. 35 ust. 2-4 oraz art. 68 ust. 3 ustawy, w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2021 r. o zmianie ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 roku, poz. 2269) dotyczą realizacji i zlecenia wykonania zadań publicznych, wśród których nie ma świadczenia usług pocztowych, będących przedmiotem niniejszego postępowania.

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, że Zamawiający powinien rozważyć w niniejszym postępowaniu dyspozycję art. 68b ustawy, w brzmieniu nadanym ustawą z dnia 2 grudnia 2021 r. o zmianie ustawy o elektromobilności i paliwach alternatywnych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2021 roku, poz. 2269). W tym przepisie ustawodawca określił wymagania w zakresie elektromobilności, które powinien stawić każdy zamawiający publiczny i sektorowy. Warunkiem określenia tych wymogów – w przypadku postępowania o świadczenie usług pocztowych – jest spełnienie łącznie wszystkich ustawowych przesłanek, tj.: (a) do zamówienia mają zastosowanie przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, (b) wartość zamówienia jest równa lub przekraczająca progi unijne (tzw. zamówienie unijne, opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej), (c) przedmiotem zamówienia są usługi, (d) usługi będące przedmiotem zamówienia są oznaczone ściśle określonymi kodami Wspólnego Słownika Zamówień (CPV) – katalog jest zamknięty i nie może być rozszerzany na inne kody CPV:

- CPV 60112000-6, w zakresie publicznego transportu drogowego,
- CPV 60130000-8, w zakresie specjalistycznego transportu drogowego osób,
- CPV 60140000-1, nieregularny transport osób,
- CPV 90511000-2, wywóz odpadów,
- CPV 60160000-7, drogowy transport przesyłek pocztowych,
- CPV 60161000-4, w zakresie transportu paczek,
- CPV 64121100-1, dostarczanie poczty,
- CPV 64121200-2, dostarczanie paczek.

Jeżeli nie występuje którykolwiek z wymienionych 4 warunków – wymogi w zakresie elektromobilności nie muszą być postawione.

Zamawiający określił przedmiot zamówienia w treści SWZ, wskazując Wspólny Słownik Zamówień: kod 64110000-0 – usługi pocztowe. Jednocześnie postępowanie zostało ogłoszone w Biuletynie Zamówień Publicznych, a jego wartość nie przekracza tzw. progów unijnych. W związku z brakiem spełnienia warunku co do przedmiotu zamówienia (wskazany przez Zamawiającego CPV nie został wymieniony w treści art. 68b), jak również warunku w zakresie rodzaju postępowania (nie jest to postępowanie regulowane w Dziale II Ustawy Prawo zamówień publicznych), wykonawca wnioskuje o wykreślenie postanowienia umownego w zakresie elektromobilności, ze względu na jego niezgodność z przepisami powszechnie obowiązującymi.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia zapis umowy bez zmian.

Dawid Ochód

Zastępca Dyrektora Jednostki