

Gliwice, dnia 12 kwietnia 2013

Oznaczenie sprawy: OPS-ZP.321.5.2013

**Wykonawcy zainteresowani  
postępowaniem**

*Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację usług pocztowych na terenie Polski na potrzeby OPS w Gliwicach*

PYTANIE NR 1:

**Czy Zamawiający dopuszcza sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwość wykazania, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?**

Wykonawca zaznacza przy tym, że na kopercie będą znajdować się dane adresowe Zamawiającego, a jedynie na dowodzie nadania będzie wskazany inny podmiot niż Zamawiający.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 1:

Nie, zamawiający jedynie dopuszcza dodatkowy zapis. Na dowodzie przesyłki może zostać dodatkowo dopisane, że dany podmiot działa w imieniu wykonawcy.

PYTANIE NR 2:

Zamawiający nie precyzuje wymogów dotyczących stosunków łączących Wykonawcę z jego podwykonawcami.

**Czy wobec powyższego Zamawiający dopuszcza korzystanie przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy? Jeżeli tak, to czy konieczne jest odrębne wskazanie części powierzonych do wykonania dalszym podwykonawcom?**

Należy zwrócić uwagę, że za należyte wykonanie zamówienia odpowiedzialność w całości ponosi Wykonawca, w związku z tym bez znaczenia dla Zamawiającego jest ilość podwykonawców oraz powierzenie wykonania części zamówienia dalszemu podwykonawcy.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 2:

Zamawiający dopuszcza korzystanie z podwykonawców, jednak na druku oferty należy wykazać jakie części zostaną powierzone do wykonania podwykonawcom.

PYTANIE NR 3:

Zamawiający w SIWZ powołuje się na przepisy Kodeksu postępowania administracyjnego (Dz. U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071 – tekst jednolity z późn. zm.).

**Czy Zamawiający rozumie przez powyższe również konieczność stosowania niżej wskazanego przepisu (w brzmieniu przewidzianym nowelizacjami dokonanymi przez nowe Prawo pocztowe), a jeżeli tak, to czy może z tego wymogu zrezygnować?**

**Art. 57 § 5 pkt 2 KPA:**

*Termin uważa się za zachowany, jeżeli przed jego upływem pismo zostało:  
2) nadane w polskiej placówce pocztowej operatora wyznaczonego,*

Wykonawca zwraca uwagę, iż w jego ocenie wymóg nadania pisma do organów administracji publicznej wyłącznie za pośrednictwem operatora wyznaczonego w celu zachowania terminu do jego wniesienia stanowi nieuzasadnione w świetle art. 31 ust. 3 Konstytucji RP naruszenie zasad równości (art. 32 ust. 1 Konstytucji RP) i wolności

działalności gospodarczej (art. 20 i 22 Konstytucji RP), a także zasady demokratycznego państwa prawa (art. 2 Konstytucji) ze względu na nadmierną i bezzasadną ingerencję państwa w sferę wolności gospodarczej. Należy bowiem zauważyć, że przepisy Prawa pocztowego zezwalają na wykonywanie działalności pocztowej nie tylko przez operatora wyznaczonego, a więc operatora obowiązane do świadczenia powszechnych usług pocztowych (art. 3 pkt 13 – nowe PP), ale również przez innych operatorów. **Ustawodawca natomiast, pomimo tego że uprawnia organy procesowe do doręczania pism nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego, jakim jest Poczta Polska S.A., ale również za pośrednictwem innych uprawnionych podmiotów zajmujących się doręczaniem korespondencji, pominął operatorów innych niż Poczta Polska S.A. w przepisach regulujących nadawanie pism procesowych do sądów i organów administracji. Taka "niesymetryczność" regulacji jest trudna do wytłumaczenia, zważywszy, że nie do przyjęcia byłoby założenie, iż ustawodawca nie ma zaufania do potwierdzeń nadania przesyłki wystawionych przez takich operatorów, skoro wykazuje takie zaufanie, jeśli chodzi o doręczanie przesyłek nadanych przez organy procesowe.**

W ocenie Wykonawcy art. 57 § 5 pkt 2 KPA jest zatem niezgodny z Konstytucją RP i nie powinien być stosowany.

Warto bowiem zauważyć, że organy procesowe czy organy administracji mogą przy doręczaniu przesyłek do stron korzystać z usług innych operatorów pocztowych.

#### **Art. 39 KPA**

*Organ administracji publicznej doręcza pisma za pokwitowaniem przez operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe, przez swoich pracowników lub przez inne upoważnione osoby lub organy.*

W świetle powyższego domniemanie zachowania terminu wynikające z art. 57 § 5 pkt 2 KPA przysługujące wyłącznie w wypadku nadania przesyłki za pośrednictwem operatora wyznaczonego, a nie wszystkie podmioty świadczące usługi pocztowe, stanowi istotne, nieuzasadnione dyskryminowanie pozostałych, poza operatorem wyznaczonym, operatorów pocztowych świadczących przecież analogiczne usługi na tym samym rynku usług pocztowych, co stanowi naruszenie wyżej wymienionych artykułów Konstytucji RP. Treść art. 57 § 5 pkt 2 KPA nie pozostaje także spójna z treścią odpowiednio ww. art. 39 KPA, który pozwala organom doręczać przesyłki nie tylko za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

#### ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 3:

Nie, zamawiający nie widzi podstawy do stosowania przez wykonawcę tego artykułu przy wykonywaniu przedmiotowego postępowania. Wykonawcę dotyczą zapisy dotyczące doręczeń art. 39-49 Kodeksu postępowania administracyjnego (tekst jednolity Dz. U. z 2013 r. poz. 267) , dalej KPA.

#### PYTANIE NR 4:

**Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadawania części przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt 2 KPA, tj. za pośrednictwem operatora wyznaczonego, to:**

- 1) czy dopuszcza możliwość wyłączenia takich przesyłek z zakresu przedmiotu zamówienia i niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego lub**
- 2) czy dopuszcza możliwość sporządzenia odrębnego wykazu przesyłek wymagających nadania u operatora wyznaczonego lub ich oznakowania w określony sposób - w celu wydzielenia i nadania przez Wykonawcę u operatora wyznaczonego w dniu odbioru przesyłek od Zamawiającego?**

Wykonawca podkreśla, że Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnej usługi pocztowej ma obowiązek zrealizować usługę i nie może odmówić w tym zakresie zawarcia umowy o świadczenie usług pocztowych niezależnie od łączących ją stosunków z Wykonawcą. W przypadku drugim (pkt 2) Wykonawca może nadać przesyłki za pośrednictwem operatora wyznaczonego, ale wymagać to będzie współpracy z

Zamawiającym i najpierw wyodrębnienia przesyłek, które muszą być nadane w trybach według ww. procedur.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 4:

Nie, zamawiający nie przewiduje konieczności nadawania jakichkolwiek przesyłek w sposób określony w art. 57 § 5 pkt 2 KPA, tj. za pośrednictwem operatora wyznaczonego.

PYTANIE NR 5:

W treści SIWZ Zamawiający wskazuje, iż nadawanie przesyłek przez Zamawiającego ma spełniać wymogi procedury Kodeksu postępowania administracyjnego.

**Czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane z zachowaniem zasad wynikających z powyższej procedury, tj. jaka ilość przesyłek, według szacunków Zamawiającego, będzie nadawana w trybie przepisów KPA w stosunku do całości zamówienia?**

**Jeżeli Zamawiający przewiduje konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego, czy Zamawiający może wskazać szacunkowe wolumeny przesyłek, które mają być nadawane w ten sposób?**

Zasady doręczeń obowiązujące w procedurze administracyjnej, a w szczególności konieczność nadania części przesyłek u operatora wyznaczonego wymagają innej organizacji Wykonawcy w zakresie realizacji usługi, jak też zaangażowania innych środków. W związku z tym, informacje, o których mowa powyżej będą niezwykle pomocne Wykonawcy w skalkulowaniu ceny oferty.

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 5:

Wszystkie przesyłki wysyłane przez zamawiającego podlegają przepisom KPA, wykonawcę będą obowiązywać przepisy dotyczące doręczeń, które opisują art. 39 - art.49 KPA.

PYTANIE NR 6:

Zgodnie z Częścią 8, pkt 1 SIWZ każdy z uczestników wchodzących skład podmiotu wspólnie ubiegającego się o udzielenie zamówienia musi posiadać uprawnienia do wykonywania działalności pocztowej i przedłożyć potwierdzenie wpisania wykonawcy do rejestru operatorów pocztowych zgodnie z art. 6 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe (Część 9 pkt 1 tiret drugie).

Ustawa PZP nie stawia wymogu, by każdy Wykonawca odrębnie posiadał odpowiednie uprawnienia do wykonania przedmiotu zamówienia, a jedynie by każdy z Wykonawców nie podlegał wykluczeniu. Uprawnienia do wykonania zamówienia Wykonawcy powinni spełniać łącznie.

**Czy wobec tego Zamawiający dopuszcza modyfikację treści SIWZ w tym zakresie i uzna za wystarczające posiadanie uprawnień do wykonywania przedmiotu zamówienia przez jednego z Wykonawców?**

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 6:

Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji treści SIWZ w tym zakresie.

Zgodnie z zapisem w pkt 8 ppkt 1 zamawiający postawił warunek posiadania uprawnień przez każdego wykonawcę, także wykonawcę występującego wspólnie (owszem nie jest to narzucone przez ustawę Prawo zamówień publicznych, ale także ona tego nie ogranicza, zamawiający dla zabezpieczenia prawidłowego wykonywania usług postanowił, że warunek posiadania uprawnień musi spełnić każdy z podmiotów występujących wspólnie).

PYTANIE NR 7:

W §2 ust. 13 Załącznika nr 5 do SIWZ Zamawiający stwierdza:

*Świadczenie usług, o których mowa w przedmiotowej umowie, z art. 43 ust 1 pkt 17 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tekst*

*jednolity Dz.U. 2011, nr 177, poz.1054) na dzień zawarcia umowy jest zwolnione z podatku od towarów i usług.*

Zgodnie z obecnym brzmieniem art. 43 ust. 1 pkt 17 usługi pocztowe świadczone przez operatora wyznaczonego korzystają ze zwolnienia z VAT:

*Zwalnia się od podatku: usługi pocztowe oraz dostawę towarów ściśle z tymi usługami związaną – realizowane przez operatora obowiązującego do świadczenia powszechnych usług pocztowych.*

**Należy zwrócić uwagę, że powyższe zwolnienie dotyczy wyłącznie operatora wyznaczonego, który jest obowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych. Postanowienie §2 ust. 13 Załącznika nr 5 do SIWZ jest zatem niezgodne z prawem, ponieważ przedmiot zamówienia mogą realizować również inni operatorzy niż operator wyznaczony, ale świadczone przez nich usługi nie są objęte zwolnieniem z podatku VAT. Umowę w obecnym brzmieniu może zatem podpisać jedynie operator wyznaczony.**

**Wobec tego cytowane powyżej postanowienie wzoru umowy powinno zostać usunięte.**

Ponadto, zgodnie z Ustawą z dnia 7 grudnia 2012 r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z dnia 9 stycznia 2013 r. poz. 35) przepis art. 43 ust. 1 pkt 17 ustawy VAT od dnia 1 kwietnia 2013 r. ulegnie zmianie i będzie miał następujące brzmienie:

*Zwalnia się od podatku*

***\_17) powszechne usługi pocztowe świadczone przez operatora obowiązującego do świadczenia takich usług, oraz dostawę towarów ściśle z tymi usługami związaną***

**W związku z powyższym, od dnia 1 kwietnia 2013 r. zwolnieniem będą objęte wyłącznie powszechne usługi pocztowe, a nie wszystkie usługi świadczone przez operatora wyznaczonego. Usługi pocztowe będące przedmiotem niniejszego zamówienia nie będą zatem objęte zwolnieniem z VAT, nawet jeżeli wykonawcą byłby operator wyznaczony. Należy przy tym zauważyć, że powszechne usługi pocztowe nie są przedmiotem niniejszego zamówienia i w ogóle nie mogą stanowić przedmiotu zamówienia publicznego.**

Powyższa zmiana w ustawie o VAT powinna zostać zatem uwzględniona zarówno w ewentualnej ofercie operatora wyznaczonego, jak i w formularzu cenowym SIWZ oraz w sposobie obliczania ceny oferty, tzn. operator wyznaczony w ofercie powinien przedstawić cenę uwzględniającą podatek VAT dla usług świadczonych po 1 kwietnia 2013 r.

**Czy w świetle powyższego Zamawiający dopuszcza możliwość usunięcia §2 ust. 13 Załącznika nr 5 do SIWZ oraz wymaga, aby operator wyznaczony uwzględnił w cenie świadczenia usług podatek VAT w wysokości 23 %?**

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 7:**

SIWZ osobnym pismem zostanie dostosowane do obowiązujących przepisów, zaś w formularzu cenowym zostanie dodana dodatkowa kolumna z ceną netto.

**PYTANIE NR 8:**

**W załączniku nr 6 do SIWZ – „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia”, pkt 11, wskazano, że:**

*Znaczek opłaty pocztowej zastąpi napis lub nadruk lub pieczęć wykonana wg wzoru dostarczonego przez Wykonawcę.*



**Czy w przypadku korzystania z usług podwykonawcy, Zamawiający dopuszcza oznaczenie przesyłek jedynie znakami opłaty pocztowej, w tym znaczkami pocztowymi, które we własnym zakresie pozyska i nakleja Wykonawca?**

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 8:**

Zamawiający dopuszcza oznaczenie przesyłek również znaczkami pocztowymi, które we własnym zakresie pozyska i nakleja wykonawca.

**PYTANIE NR 9:**

**SIWZ, Rozdział 9 ust. 1 i ust. 2 – dokumenty lub oświadczenia, jakie musi zawierać oferta. Zamawiający dopuszcza możliwość podwykonawstwa.**

Pytanie nr 9.1: Czy dopuszczalna będzie sytuacja, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot na rzecz i w imieniu Zamawiającego, w wyniku czego na dowodzie nadania przesyłki będzie figurował inny podmiot niż Zamawiającego, natomiast na podstawie zawartych umów będzie możliwe wskazanie, że nadanie przesyłki zlecił Zamawiający?

Pytanie nr 9.2: Czy zamawiający dopuszcza korzystanie przez podwykonawcę z usług dalszego podwykonawcy? Jeżeli tak, to czy konieczne jest przedłożenie odpowiednich dokumentów potwierdzających brak podstaw do wykluczenia albo innych dokumentów dalszych podwykonawców?

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 9.1:**

Nie, zamawiający jedynie dopuszcza dodatkowy zapis. Na dowodzie przesyłki może zostać dodatkowo dopisane, że dany podmiot działa w imieniu wykonawcy.

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 9.2:**

Zamawiający dopuszcza korzystanie z podwykonawców. Zamawiający nie postawił żadnych warunków udziału w postępowaniu, tym samym wykonawca nie ma potrzeby udowadniać iż będzie dysponował zasobami niezbędnymi do realizacji zamówienia od innych podmiotów, w szczególności przedstawiając w tym celu pisemne zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonaniu zamówienia. W związku z tym nie trzeba składać pisemnych zobowiązań, ani żadnych innych dokumentów.

Nie ma potrzeby przedkładać żadnych dokumentów dotyczących podwykonawców, za działalność podwykonawców całą odpowiedzialność za prawidłowe wykonanie usługi bierze na siebie wykonawca.

**PYTANIE NR 10:**

**SIWZ, Rozdział 16 ust. 3 – Opis sposobu obliczania ceny.**

**Cena określona przez wykonawcę w ofercie nie może ulec zmianie w czasie trwania umowy z zastrzeżeniem art. 144 Ustawy PZP**

Poczta Polska jako operator publiczny zobowiązany jest do świadczenia usług powszechnych. Ceny za świadczenie tych usług zatwierdzone są przez organ nadzorujący rynek usług pocztowych w Polsce, którym jest Urząd Komunikacji Elektronicznej. Wszelkie regulacje cenowe w tym zakresie wymagają zgody Prezesa UKE, który m.in. nadzoruje w tym zakresie cennik Poczty Polskiej. Samo Prawo Pocztove w art. 53 stanowi, iż operator publiczny ustala ceny z uwzględnieniem kosztów ich świadczenia.

Z powyższego wynika, że ewentualna korekta cennika operatora publicznego może nastąpić, tylko w określonych przypadkach za zgodą organu nadzorującego rynek usług pocztowych.

Zatem Wykonawca wnosi o wprowadzenie do SIWZ (lub np. wzoru umowy) zapisu umożliwiającego świadczenie usług pocztowych zgodnie z aktualnie obowiązującym cennikiem u operatora publicznego/Wykonawcy.

Dopuszczenie przez Zamawiającego zmiany w SIWZ (lub wzoru umowy) nie wykluczy operatora publicznego i zgodnie z art. 7 PZP umożliwi przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

Pytanie: Czy zamawiający dopuści wprowadzenie zaproponowanej zmiany?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 10:

Zamawiający nie wprowadzi zaproponowanej zmiany, za to w § 3 ust. 2 umowy zamawiający umożliwił rozwiązanie umowy z 2-miesięcznym okresem wypowiedzenia w przypadku zmiany cen jednostkowych świadczenia usług, wprowadzonych na podstawie stosownych aktów wewnętrznych Wykonawcy.

PYTANIE NR 11:

**Załącznik nr 5 do SIWZ - § 2 ust. 6 – Wynagrodzenie**

**Miesięczne wynagrodzenie Wykonawcy za wykonaną usługę będzie składało się z sumy opłat za nadane i zwrócone przesyłki, stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczych i oddawczych, w okresie z ceną za odbiór korespondencji oraz za pozostałe usługi zgodnie z cennikiem usług obowiązującym u Wykonawcy w dniu nadania przesyłek stanowiących załącznikiem nr 6 do niniejszej umowy.**

Wykonawca wnosi o umożliwienie podania odrębnej ceny za usługę odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego. W cenniku Wykonawcy usługa ta posiada odrębną cenę za jej świadczenie i nie może być doliczona do jednostkowej ceny za przesyłkę.

Ponieważ zgodnie z art. 91 ust. 2 PZP kryterium oceny jest określenie ogólnej wartości przedmiotu zamówienia i inne kryteria odnoszące się do funkcjonalnej strony przedmiotu zamówienia, wyrażenie zgody przez Zamawiającego nie wnosi istotnych zmian w przedmiocie zamówienia, a zgodnie z art. 7 PZP umożliwi przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

Pytanie: Czy zamawiający uwzględni powyższą argumentację?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 11:

Zamawiający nie będzie korzystał z usługi odbioru korespondencji. Osobnym pismem zamawiający dokona zmian zapisów umowy.

PYTANIE NR 12:

**Załącznik nr 5 do SIWZ - § 2 ust. 13 – Wynagrodzenie**

**Świadczenie usług, o których mowa w przedmiotowej umowie, zgodnie z art. 43 ust. 1 pkt 17 ustawy z dnia 11 marca 2004 o podatku od towarów i usług (tekst jednolity Dz. U. 2011, nr 177, poz. 1054 ze zm.), na dzień zawarcia umowy jest zwolnione z podatku od towarów i usług.**

W związku z nowelizacją ustawy z dnia 11 marca 2004 o podatku od towarów i usług, która wejdzie w życie z dniem 1 kwietnia 2013 r (ustawa z dnia 7 grudnia 2012 r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw Dz. U. z 2013 r. poz. 35), zwolnieniu z VAT podlegać będą wyłącznie powszechne usługi pocztowe świadczone przez operatora obowiązującego do świadczenia takich usług. Pozostałe usługi pocztowe (tzw. niepowszechne) będą opodatkowane stawką podstawową, tj. 23%.

Ponieważ w załączniku cenowym zaproponowano świadczenie usług powszechnych oraz niepowszechnych, a termin podpisania umowy przypadnie na miesiąc kwiecień, wnosimy o usunięcie z umowy powyższego zapisu.

Pytanie: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie z umowy powyższego zapisu?

ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 12:

Zamawiający osobnym pismem dopasuje zapisy do obowiązujących przepisów.

PYTANIE NR 13:

**Załącznik nr 5 do SIWZ - § 4 ust. 1 – Kary umowne**

**Wykonawca zapłaci Zamawiającemu za przerwy w świadczeniu usług objętych niniejszą umową kary umowne w wysokości 0,5% brutto wynagrodzenia należnego Wykonawcy za realizację przedmiotu umowy w miesiącu, w którym nastąpiły przerwy w świadczeniu usług, za każdy dzień przerwy. Przerwę w świadczeniu usług zamawiający rozumie brak realizacji umowy polegający na nie odbieraniu od Zamawiającego i przyjęciu przez Wykonawcę przesyłek przez okres co najmniej 2 dni roboczych z wyłączeniem sobót.**

Usługa odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego jest odpłatną usługą umowną, świadczoną na odrębnych zasadach.

Jeżeli Zamawiający przewiduje usługę odbioru korespondencji, czego nie ujęto w SIWZ, a uregulowano zapisami umowy wnosimy o dodanie takiej pozycji do formularza ofertowego.

Pytanie: Czy Zamawiający uwzględni powyższą argumentację?

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 13:**

Zamawiający nie będzie korzystał z usługi odbioru korespondencji. Osobnym pismem zamawiający dokona zmian zapisów umowy.

**PYTANIE NR 14:**

**Załącznik nr 5 do SIWZ - § 4 ust. 3 – Kary umowne**

**W przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający uprawniony będzie do naliczania kar umownych w wysokości 10% wynagrodzenia brutto o jakim mowa w § 2 ust. 1 niniejszej umowy.**

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie z dnia 23 listopada 2012 – Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r., poz. 1529) Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony jest zobowiązana do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. Zgodnie z art. 87 ww. 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 niewykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy ww. ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego ww. przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej.

Ponadto zastrzeżenie kary umownej z tytułu odstąpienia od 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. 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).

Zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego w umowie postanowień § 4 ust. 3.

Pytanie: Czy mając na względzie powyższą argumentację, Zamawiający dopuszcza wykreślenie w umowie § 4 ust. 3?

**ODPOWIEDŹ NA PYTANIE NR 14:**

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia § 4 ust. 3 w umowie. Zamawiający informuje, że rozwiązanie umowy zgodnie z § 3 ust. 2 umowy nie powoduje naliczania kar umownych.

**Dyrektor Ośrodka**

*mgr Brygida Janikowska*

