



Łódź, 7 listopada 2024 r.

ZA.240.16.2024.EB

Odpowiedzi na pytania Wykonawcy

Dotyczy zapytania ofertowego na: świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym na rzecz Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska w Łodzi

Pytanie 1.

W projektowanych postanowieniach umowy § 3 pkt 4, Zamawiający dopuszcza zmianę cen pod warunkiem zmiany kwoty podatku VAT. Poza tym wyjątkiem, Zamawiający oczekuje stałych cen przez okres trwania umowy.

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalić 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 ciężące na Wykonawcy jako operaterze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Zgodnie z art.144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

Wykonawca wnosi by Zamawiający uwzględnił zmianę w zapytaniu ofertowym poprzez modyfikację zapisów na następujące:

„Ceny zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy. Strony przewidują możliwość zmiany umowy w zakresie cen jednostkowych wyłącznie w przypadku zatwierdzenia przez Prezesa Urzędu Komunikacji zmiany cen za powszechnie



Spełniamy wymagania EMAS – zarządzamy urzędem efektywnie, oszczędnie i prośrodowiskowo

ul. Traugutta 25, 90-113 Łódź, tel.: 42 66-50-370, fax: 42 66-50-371, sekretariat.lodz@rdos.gov.pl, lodz.rdos.gov.pl

usługi pocztowe lub w inny sposób przewidziany w ustawie Prawo Pocztove, bez konieczności sporządzania aneksu do umowy.”

Odpowiedź 1. Zamawiający nie wyraża zgody. Przeprowadzenie zapytania ofertowego ma na celu określenie wartości usługi na cały okres trwania umowy.

Pytanie 2.

W projektowanych postanowieniach umowy § 3 pkt 12, Zamawiający umieścił zapis terminie płatności faktury biegnącym od daty doręczenia tej faktury.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem 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 terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia, a za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy?

Odpowiedź 2. Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 3.

W projektowanych postanowieniach umowy § 4 ust. 2 pkt 1, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 10 % wartości przesyłek brutto, które powinny być odebrane w danym dniu, jeśli odbiór nastąpi później niż o godzinie 15 danego dnia oraz 100 % wartości przesyłek, które nie zostały odebrane danego dnia. Naliczenie kary umownej za brak odbioru przesyłek danego dnia, wyłącza prawo do kary umownej za odbiór przesyłek po godzinie 15.

Ze względu na brak możliwości weryfikacji przez obie strony faktycznej ilości przesyłek przeznaczonych do nadania w danym dniu oraz biorąc po uwagę, że Regulamin świadczenia usługi Poczta Firmowa Wykonawcy przewiduje stosowne rekompensaty Wykonawca wnosi o wykreślenie w/w zapisów.

Odpowiedź 3. Zamawiający rozumie, że weryfikacja przez obie strony faktycznej ilości przesyłek, koniecznej do określenia kary umownej może być problematyczne. W związku z powyższym Zamawiający §4 ust.2 pkt.1) otrzymuje następujące brzmienie:

1. W przypadku braku zastosowania przepisów dotyczących odszkodowania uregulowanych w ustawie Prawo pocztowe lub w Regulaminie Wykonawcy dotyczącym usług określonych w niniejszej umowie, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w następującym przypadku i wysokości:
 - 1) nieterminowego odbioru przesyłek, o których mowa w § 1 ust. 1 pkt 2, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% wartości faktury otrzymanej przez Zamawiającego w poprzednim okresie rozliczeniowym, jeśli odbiór nastąpi później niż o godzinie 15 danego dnia oraz 10 % wartości faktury otrzymanej przez Zamawiającego w poprzednim okresie rozliczeniowym, w przypadku nieodebrania przesyłek danego dnia. Naliczenie kary umownej za brak odbioru przesyłek danego dnia, wyłącza prawo do kary umownej za odbiór przesyłek po godzinie 15.

Pytanie 4.

W projektowanych postanowieniach umowy § 4 ust. 2 pkt 1, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% maksymalnego wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 3 ust. 1 w przypadku odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia zapisów dotyczących kar za odstąpienie od umowy lub złagodzenia kary na niższą, np. 3 % wartości brutto zamówienia oraz dodanie „proporcjonalnie do upływu czasu” trwania umowy.

Odpowiedź 4.

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany. Całkowite wykreślenie zapisów dotyczących kar za odstąpienie lub ukształtowanie kar zgodnie z zasadą „proporcjonalnie do upływu czasu trwania umowy” mogłoby prowadzić do sytuacji, w których Wykonawca dokonywałby kalkulacji, czy w przypadku braku możliwości zwiększenia kwot w cenniku, nie byłoby korzystniej wypowiedzieć Zamawiającemu umowę. Zamawiający jako podmiot publiczny zwraca uwagę, że zapewnienie ciągłości usług pocztowym jest kluczowe dla sprawnego funkcjonowania jednostki.

Pytanie 5.

W projektowanych postanowieniach umowy § 4 pkt 4, Zamawiający umieścił zapis o prawie do odliczania kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, Wykonawca wnosi o wykreślenie w całości zapisu.

Odpowiedź 5. Kary umowne i ich potrącenie z należności są powszechnie stosowaną praktyką i nie stanowią nadużycia prawa. Dotychczasowa współpraca z Wykonawcami, w tym z Poczta Polska, pokazuje, że praktyki takie nie są kwestionowane.

Pytanie 6.

W projektowanych postanowieniach umowy Zamawiający zamieszcza zapis, że Wykonawca nie może przenieść na osobę trzecią wierzytelności jaką ma u Zamawiającego, z tytułu umowy, bez pisemnej zgody Zamawiającego.

Wykonawca wnioskuje o zmianę zapisu na zgodny ze wzorem umowy standardowej, o treści:

„Dopuszcza się przenoszenie bez zgody Nadawcy wierzytelności przysługującej Poczcie na osobę trzecią”.

Pytanie 6. Zamawiający nie widzi powodów z jakich mógłby odmówić zgody na cesję, jednak zgoda gwarantuje Zamawiającemu nie tylko przyjęcie do wiadomości istnienie cesji przez sekretariat, a zagwarantuje czas na obieg dokumentów i dotarcie wiedzy o cesji osobie, która dokonuje płatności należności z faktury.

Ponadto Zamawiający informuje o przedłużeniu terminu składania ofert do dnia **13 listopada 2024 r.**

**Regionalny Dyrektor Ochrony
Środowiska w Łodzi**

Grzegorz Socha