



## URZĄD MIEJSKI W WOŁOWIE

tel. (071) 319 13 05  
fax (071) 319 13 03  
e-mail: sekretariat@wolow.pl  
[www.wolow.pl](http://www.wolow.pl)

Rynek 34  
56-100 Wołów

PZP.271.14.2016

Wołów, 13.07.2016 r.

### Wykonawcy biorący udział w postępowaniu nr PZP.271.14.2016

#### WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Numer sprawy: **PZP.271.14.2016**. *Nazwa zadania: „Świadczenie usług pocztowych, w tym kurierskich, w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania, doręczania przesyłek pocztowych i ich zwrotów do Zamawiającego po wyczerpaniu możliwości ich doręczenia lub wydania odbiorcy w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529 z późn. zm.)”*

Zgodnie z art.38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2016 r. poz. 2164) dalej ustawa Pzp, informuję, że do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, dalej SIWZ, w przedmiotowym postępowaniu. Poniżej przedstawiam treść pytań wraz z odpowiedziami:

#### Pytanie nr 1

##### 1. Dotyczy Rozdziału I pkt. 16.5 SWIZ

Zamawiający w Rozdziale I pkt. 16.5 SWIZ wymaga by Wykonawca przedstawił w formie elektronicznej lub pisemnej zestawienie placówek nadawczych i odbiorczych, które będą realizowały usługi wynikające z kontraktu. Zamawiający prosi o doprecyzowanie, czy chodzi o placówki odbiorcze – awizacyjne wskazane do obsługi Zamawiającego? Wykazanie wszystkich placówek, które mogą potencjalnie brać udział w realizacji zamówienia byłoby fizycznie bardzo trudne. W takim przypadku powszechnie przyjęte jest wskazanie odnośnika do strony WWW Wykonawcy, na której można sprawdzić placówki awizacyjne obsługujące adresatów przesyłek nadawanych przez Zamawiającego.

#### **Odpowiedź nr 1**

Zamawiający wymaga aby Wykonawca przedstawił w formie elektronicznej lub pisemnej wykaz placówek odbiorczo-awizacyjnych przeznaczonych do obsługi Zamawiającego

## Pytanie nr 2

### 2. Dotyczy Rozdziału I pkt. 16.23-27 SIWZ

Zdaniem Wykonawcy kary umowne, które Zamawiający zawarł w Rozdziale I pkt. 16.23-27 SIWZ są rażąco wysokie. „Zgodnie z art. 14 ustawy Prawo zamówień publicznych do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawców w postępowaniu o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. W przypadku umów regulacja art. 139 ust 1 ustawy Prawo zamówień publicznych również przesądza o stosowaniu przepisów Kc do umów, o ile nie istnieją przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych. Zamawiający obowiązany jest więc nie tylko do respektowania przepisów ustawy Pzp przy kształtowaniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia zawierających postanowienia w zakresie przyszłej umowy, ale także regulacji Kodeksu cywilnego.

W prowadzonym postępowaniu Zamawiający ukształtował umowę w sprzeczności z przepisami Kodeksu cywilnego w zakresie dotyczącym kar umownych. Przewidziane w Rozdziale I pkt. 16.23-27 SIWZ kary umowne są rażąco wysokie; nadto też zostały one zapewnione wyłącznie na rzecz Zamawiającego, a nie Wykonawcy, co czyni umowę asymetryczną. Jak wskazuje orzecznictwo Krajowej Izby odwoławczej „Postanowienia wzoru umowy kształtowane na zasadzie swobodnego uznania zamawiającego na podstawie art. 36 ust. 1 pkt 16 Pzp, będą w tym zakresie podlegać m.in. pod względem ich zgodności czy to z przepisami regulującymi stosunku umowne danego typu o charakterze *luris cogentis*, jak i ocenie ich zgodności z klauzulami i zasadami ogólnymi Kc, w szczególności wynikającymi z art. 5, art. 58 i art. 3531 Kc.” (za wyrokiem KIO z dnia 04.10.2010 r.,

sygn. akt: KIO 2036/10). We wskazanym przypadku Zamawiający przyjął konstrukcję kary umownej, która godzi w naturę stosunku prawnego oraz zasady współzycia społecznego. Konstrukcja przyjęta przez Zamawiającego nie odpowiada bowiem zasadniczemu celowi, w jakim ustala się w umowie odszkodowanie w postaci kary umownej. Zgodnie z art. 483 § 1 Kc kara umowna jest co do zasady sumą pieniężną, która służy naprawieniu szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. Ze względu na odszkodowawczy charakter kara umowna powinna być ustalona w sposób sprawiedliwy tj. gwarantując z jednej strony odpowiedni poziom rekompensaty, z drugiej zaś nie powodując pokrzywdzenia dłużnika. Taki postulat potwierdza przepis art. 484 § 2 który przewiduje roszczenie o zmniejszeniu kary umownej, jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane lub kara umowna jest rażąco wygórowana. Zastosowanie kary umownej, w postaci przewidzianej przez Zamawiającego (to jest wobec jej wygórowanej wysokości) godzi zarówno w naturę stosunku prawnego jaki połączyć ma strony, jak i w zasady współzycia społecznego. Zdaniem Wykonawcy kary umowne zastrzeżone w taki sposób prowadzą do uzyskania nadmiernie wysokiego odszkodowania przez Zamawiającego. Jak wskazał Sąd Najwyższy w wyroku o sygnaturze I CR 229.80 „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c.” W powyższych okolicznościach faktycznych należy uznać, że zamawiający ustalając sposób naliczania kar umownych pominał naturę stosunku prawnego, jaka łączyć ma strony oraz zignorował zasady współzycia społecznego zakładając równoprawność stron zawieranej umowy, czy naruszył dyspozycję art. 353 § Kc.

Ponadto kara umowna może być uznana za rażąco wygórowaną zgodnie z art. 484 § 2 Kc.

Z związku z powyższym Wykonawca wnosi o obniżenie kary umownej o której mowa w Rozdziale I pkt. 16.23-27 SIWZ z 20 % do 10%.

## **Odpowiedź nr 2**

Zamawiający zmienia powyższy zapis w SIWZ poprzez obniżenie wysokości kar umownych z 20% na 10%

### Pytanie nr 3

#### 3. Dotyczy SIWZ

Mając na uwadze, iż zgodnie z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, „umowa zawarta na okres dłuższy niż 12 miesięcy zawiera postanowienia o zasadach wprowadzania odpowiednich zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany: 1) stawki podatku od towarów i usług, 2) wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, 3) zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę”, wnosimy o dopisanie w specyfikacji Istotnych warunków zamówienia (SIWZ) postanowień wymaganych ustawą, dotyczących zasad wprowadzania zmian wynagradzania Wykonawcy lub nałożenie takiego obowiązku na Wykonawcę, którego Zamawiający zobowiązał do dołączenia do oferty projektu umowy.

### **Odpowiedz nr 3**

Zamawiający dodaje zapis zgodny z art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. ustawy Prawo zamówień publicznych, oraz nakłada obowiązek na Wykonawcę uwzględnienia powyższego zapisu w treści projektu umowy, który zostanie dołączony do oferty Wykonawcy.

### Pytanie nr 4

#### 4. Dotyczy SIWZ

Wykonawca uważa za wskazane uszczegółwić, przez kogo mają być zatrudnieni pracownicy konieczni do wykazania w kryterium „społecznym”. Wykonawca proponuje dodanie w opisie „Kryterium społecznego” zapisu: (...) zatrudnionych w oparciu o umowę o pracę przez Wykonawcę lub wymienionych w ofercie podwykonawców (...).

### **Odpowiedź nr 4**

Zamawiający dodaje proponowany zapis.

### Pytanie nr 5

#### 5. Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ

W związku z tym, że jako Zamawiający figuruje Gmina Wołów a w Załączniku nr 5 do SIWZ w pkt. 15 adresatem (więc w domyśle i nadawcą przesyłek) jest Urząd Miejski w Wołowie. Wykonawca prosi o wyjaśnienie tej kwestii.

### **Odpowiedź nr 5**

Podmiotem uprawnionym do zawarcia umowy z Wykonawcą jest Gmina Wołów jako jednostka samorządu terytorialnego z siedzibą w Urzędzie Miejskim w Wołowie posiadająca numer identyfikacji podatkowej (NIP) którym posługuje się celem rozliczeń z kontrahentami. Natomiast NIP Urzędu Miejskiego służy do rozliczeń z Zakładem Ubezpieczeń Społecznych i Urzędem Skarbowym. Adresatem przesyłek będzie zatem zarówno siedziba Gminy jak i sama Gmina.

Pytanie nr 6

6. Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 21 dni od daty wystawienia przez Zamawiającego faktury?

**Odpowiedź nr 6**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności na 21 dni.

Pytanie nr 7

7. Dotyczy Załącznika nr 5 do SIWZ

Zamawiający w pkt. 17 Załącznika nr 5 do SIWZ wymaga by „Ceny danego rodzaju przesyłek podane w formularzu ofertowym w okresie obowiązywania umowy są stałe”. Wykonawca zwraca uwagę, że potencjalny kontrakt będzie zawarty na okres 3 lat, a przy tak dynamicznie zmieniającym się rynku i uwarunkowaniach gospodarczych zagwarantowanie niezmienności jakichkolwiek cen jest bardzo ryzykowne zarówno dla Zamawiającego jak i dla Wykonawcy. Zamawiający również, w zakresie swojej działalności, nie określa stałych cen na dłużej niż jeden rok, np. wymiaru podatku.

W związku z powyższym Wykonawca proponuje wykreślenie tego zapisu z SIWZ.

**Odpowiedź nr 7**

Zamawiający wykreśla ww. zapis z treści SIWZ.

Pytanie nr 8

8. Dotyczy Formularza ofertowego

Wykonawca informuje, że z dniem 1 stycznia 2014 roku weszła w życie zmiana do obecnego artykułu 13 Światowej Konwencji Pocztovej, która polega na rezygnacji krajów członkowskich Światowego Związku Pocztovej ze świadczenia fakultatywnej usługi polecenia dla przesyłek ekonomicznych. Tym samym w obrocie międzynarodowym została zlikwidowana kategoria ekonomiczne przesyłki listowe polecane oraz ekonomiczne przesyłki listowe z zadeklarowaną wartością. Usługi przesyłek poleconych i przesyłek listowych z zadeklarowaną wartością będą świadczone tylko jako usługi priorytetowe. W związku z tym Wykonawca wnosi o wykreślenie z przedmiotu Zamówienia oraz formularza cenowego poleconych zagranicznych ekonomicznych w tym ze zwrotnym potwierdzeniem odbioru.

## Odpowiedź nr 8

Zamawiający zmienia formularz ofertowy, w proponowanym zakresie. Zmieniony Formularz ofertowy w załączeniu.

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

Wszelkie ustalenia dotyczące miejsca i terminu składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.



---

Kierownik zamawiającego

Do wiadomości:

- a/a
- wszyscy uczestnicy

Sporządził: Karolina Grochowska, tel. 71 319 13 39