

# PYTANIA

I. Zamawiający w Dodatku nr 4 ogłoszenia – wzór umowy- § 7 ust. 2 oraz § 8 ust.3 oczekuje realizacji zamówienia zgodnie z cenami określonymi w załączniku cenowym, stanowiącym dodatek nr 2 a.

[REDAKTOWANE] zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Ustawa Prawo Pocztove wyznacza ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, [REDAKTOWANE] zmuszona 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 ciążące na [REDAKTOWANE], jak również ze względu na narazem [REDAKTOWANE] odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

**Pytanie:** Czy zatem Zamawiający uwzględni wśród postanowień ogłoszenia oraz w istotnych postanowieniach umowy zmianę poprzez dodanie zapisu:

„ Zamawiający dopuszcza zmiany "cen jednostkowych brutto" w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w ofercie (formularzu cenowym) w sytuacji spowodowanej zmianami cen tych pozycji zgodnie z przedłożonym przez Wykonawcę dokumentem zatwierdzającym te zmiany przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej lub w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe"

II. Zamawiający w Opisie przedmiotu Zamówienia – dodatek nr 1 ust. 2 oraz w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 2 ust. 2 wymaga aby przesyłki priorytetowe były odbierane przez Wykonawcę w dniu zgłoszenia przez Zamawiającego, że taka przesyłka jest do doreczenia.

**Pytanie:** Czy Zamawiający ma na myśli przesyłki kurierskie? Pozostałe przesyłki listowe i paczkowe są odbierane przez Przedstawiciela Wykonawcy w określonych godzinach (w przypadku [REDAKTOWANO]) lub dostarczanie do określonego w umowie urzędu pocztowego przez przedstawiciela Zamawiającego.

III. Zamawiający w Opisie przedmiotu Zamówienia – dodatek nr 1 ust. 12 oraz w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 2 ust. 12 określił konsekwencje nie wywiązania się z usługi odbioru przesyłek.

**Pytanie:** Akty prawne na podstawie których będzie realizowana umowa, wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych a w przypadku pozostałych usług zostały dookreślone w regulaminach ich wykonywania. Czy Zamawiający przewiduje wykreślenie w/w zapisów z Zapytania ofertowego?

IV. Zamawiający w Opisie przedmiotu Zamówienia – dodatek nr 1 ust. 13 oraz w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 2 ust. 13 określił terminy doręczeń przesyłek.

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi, a na które powołuje się także Zamawiający w Załączniku nr 1 Opis przedmiotu zamówienia ust. 1?

V. Zamawiający w Opisie przedmiotu Zamówienia – dodatek nr 1 ust. 21 oraz w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 2 ust. 21 zobowiązał Wykonawcę do dostarczenia druków potwierdzeń odbioru we własnym zakresie.

**Pytanie:** Z uwagi na korzystanie przez Zamawiającego z procedur zarezerwowanych dla Kodeksu postępowania administracyjnego oraz Kodeksu postępowania cywilnego, Wykonawca poddaje pod rozagę Zamawiającego zmianę wskazanych zapisów na następującą treść: „Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania bezpłatnie Zamawiającemu druków [REDAKTOWANO] zwrotnego potwierdzenia odbioru dla przesyłek krajowych i zagranicznych, z zastrzeżeniem, że w odniesieniu do przesyłek nadawanych i doręczanych w trybie specjalnym wskazanym przez Zamawiającego w pkt. 21, Zamawiający będzie wykorzystywał własne druki zwrotnego potwierdzenia odbioru”. [REDAKTOWANO]

VI. Zamawiający w Załączniku nr 2 a Załącznik cenowy przewiduje nadanie przesyłek rejestrowanych listowych krajowych.

**Pytanie:** Czy w związku z możliwością odmowy przyjęcia przez adresata przesyłki rejestrowanej listowej i konieczności jej zwrotu do nadawcy Zamawiający dopuszcza rozszerzenie formularza cenowego o pozycje dotyczące kosztu zwrotów konkretnych przesyłek rejestrowanych listowych krajowych (rodzaj, gabaryt, masa)?

VII. Zamawiający w Załączniku nr 2 a Załącznik cenowy przewiduje nadanie przesyłek rejestrowanych listowych zagranicznych.

**Pytanie:** Czy w związku z możliwością odmowy przyjęcia przez adresata przesyłki rejestrowanej listowej i konieczności jej zwrotu do nadawcy Zamawiający dopuszcza rozszerzenie formularza cenowego o pozycje dotyczące kosztu zwrotów konkretnych przesyłek rejestrowanych listowych zagranicznych (rodzaj, masa)?

VIII Zamawiający w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 9 ust. 1 wskazał, że należności z tytułu prawidłowo wystawionych faktur będzie regulował w terminie 14 dni od daty ich doręczenia faktury VAT do Zamawiającego.

**Pytanie:** Czy biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: „(...) wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nr ..... w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia.

W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?

IX Zamawiający w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 9 ust. 1 wskazał, że należności z tytułu prawidłowo wystawionych faktur będzie regulował w terminie 14 dni od daty ich doręczenia faktury VAT do Zamawiającego

**Zamawiający określa termin płatności PRAWIDŁOWO wystawionej faktury.**

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej „ faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, która musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest, zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgową nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna.

W związku z tym należy przyjąć kurs waluty z dnia poprzedzającego dzień wystawienia faktury pierwotnej.

Faktura korygująca/nota księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji z 31 października 2016 r., nr 2461-IBPB-1-3.4510.762.2016.1.JKT.

W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowy termin płatności.

Wnosimy zatem o wykreślenie słowa „prawidłową” w §9 ust. 1 umowy.

X Zamawiający w Dodatku nr 4 do ogłoszenia: – wzór umowy – § 10 ust. 2 pkt. 1) oraz § 10 ust. 3 określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

**Pytanie:** Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż 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 Kc 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 takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach Załącznika nr 5 do SIWZ – Instrukcja dla Wykonawców).

**Pytanie:** Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenie

postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

XI Zamawiający w Dodatku nr 4 do ogłoszenia – wzór umowy – § 10 ust. 2 pkt. 2) określa wysokość kar umownych.

**Pytanie:** Akty prawne na podstawie, których będzie realizowana umowa wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług powszechnych a w przypadku pozostałych usług zostały dookreślone w regulaminach ich wykonywania. Czy Zamawiający przewiduje wykreślenie w/w zapisów z wzoru umowy?