



POWIATOWY URZĄD PRACY
ul. Ignacego Krasickiego 17 A
42-500 BĘDZIN

POWIATOWY URZĄD PRACY

42-500 Będzin, ul. Ignacego Krasickiego 17A
tel. centrala: (32) 729-59-41; fax: (32)729-59-44,
e-mail: pup@pup.bedzin.pl, strona www: www.pup.bedzin.pl
BIP: pup.bedzin.ibip.pl

Będzin, 26.07.2017 r.

Znak postępowania: OA.1711.6.2017.PK

Do wszystkich wykonawców postępowania Nr OA.1711.6.2017.PK

dot. zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2015r., poz. 2164 z późn. zm.) o wartości szacunkowej nieprzekraczającej wyrażonej w złotych równowartości kwoty 750 000 euro na realizację zamówienia pn.: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Powiatowego Urzędu Pracy w Będzinie”

Wyjaśnienia treści Ogłoszenia o zamówieniu

Działając na podstawie Rozdziału V pkt. 10 Ogłoszenia o zamówieniu dot. przedmiotowego postępowania informuję, iż do Zamawiającego zostały skierowane następujące pytania:

Pytanie Wykonawcy:

Ogłoszenie o zamówieniu, Załącznik nr 6, Istotne postanowienia, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego, pkt 36. oraz 37.:

Zamawiający określił, że

36. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:

- a) w wysokości 10% łącznej ceny brutto oferty, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w sprawie udzielenia niniejszego zamówienia z przyczyn leżących po jego stronie,
- b) w wysokości 10% łącznej ceny brutto oferty w przypadku wypowiedzenia umowy w sprawie udzielenia niniejszego zamówienia przez Zamawiającego z przyczyn za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca,

37. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% ceny oferty za odstąpienie od umowy w sprawie udzielenia niniejszego zamówienia przez Wykonawcę z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Zamawiający za wyjątkiem sytuacji określonej w art. 145 ustawy Pzp.

Zgodnie z zapisami istotnych postanowień, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego, usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w Ustawie Prawo Pocztove. Tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych zapisów Rozdziału 8 Ustawy Prawo Pocztove. 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 ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5 zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;

3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie „niewykonanie zobowiązania”, co odnosi się dokładnie do pojęcia „niewykonanie zamówienia” w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego (471) mamy pojęcie „nienależytego wykonania zobowiązania”, a w art. 472 pojęcie „niezachowanie należytej staranności”. Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie „wykonanie zamówienia z nienależyłą starannością”. Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie „niezachowanie należytej staranności” rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (ar. 471 k.c.).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie w/w postanowień i oparcie odpowiedzialności wykonawcy (operatora pocztowego) na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dn. 23 listopada 2012 roku.?”

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia postanowień pkt. 36 oraz 37 Istotnych postanowień, które zostaną wprowadzone do umowy w sprawie zamówienia publicznego dotyczących kar umownych i tym samym nie wyraża zgody na oparcie odpowiedzialności Wykonawcy na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe.

DYREKTOR
Powiatowego Urzędu Pracy
w Będzinie
Marcin Flaczyński
mgr Marcin Flaczyński