

**Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego o wartości poniżej 130.00 zł.**

Katowice, 11.04.2022 r.

AT-ZP.261.231.5.2022.ŁŻ

**Do Wykonawców**

Zamawiający udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia dot. postępowania prowadzonego w  trybie regulaminu zamówień publicznych, którego przedmiotem jest usługa polegająca na kolportażu 135 tysięcy gazetek „Bezpieczna Jazda” w  miejsca wskazane przez Zamawiającego obejmujące teren całego województwa śląskiego.

**Pytanie 1:**

**Zamawiający w Specyfikacji w ust. 7 zawarł zapisy:** *W przypadku stwierdzenia nieprawidłowości przy kolportażu gazet Zamawiający zastrzega sobie możliwość braku zapłaty za wykonany kolportaż*

**oraz w Specyfikacji dodatkowo zapisał:**

*Przekazania Zamawiającemu protokołu z przeprowadzonej kontroli,* ***który będzie podstawą do wystawienia faktury VAT****.*

Wskazujemy, iż takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem Specyfikacji, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. 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 znajdą 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 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 nienależytą 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 (art. 471 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w  przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie wygórowanego w ocenie Wykonawcy zapisu ogłoszenia i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

***Odpowiedź:***

***Zamawiający zmienia zapis ustępu 7 Specyfikacji:***

***Było:*** *W przypadku stwierdzenia nieprawidłowości przy kolportażu gazet Zamawiający zastrzega sobie możliwość braku zapłaty za wykonany kolportaż.*

***Jest:*** *W przypadku stwierdzenia nieprawidłowości przy kolportażu gazet Zamawiający zastrzega sobie możliwość obniżenia wynagrodzenia należnego za wykonany kolportaż proporcjonalnie do stwierdzonych uchybień.*

**Pytanie 2**:

Zamawiający w Formularzu Ofertowym wymaga określenia ceny jednostkowej kolportażu gazety.

Czy Zamawiający wskaże wagę 1 sztuki gazety, co pozwoli na poprawną wycenę kolportażu gazetek?

***Odpowiedź:***

*Zamawiający informuje, że waga pojedynczej gazetki wynosi 19g.*

**Pytanie 3:**

**Zamawiający w Formularzu Ofertowym wymaga określenia ceny jednostkowej kolportażu gazety.**

W treści Specyfikacji Zamawiający wymaga dodatkowo:

1. Odbioru z miejsca wskazanego przez Zamawiającego gazetek przeznaczonych do kolportażu,
2. Zapewnienia koordynatora, który będzie monitorował wykonanie usługi w terenie
3. Wykonania kontroli jakości przeprowadzonej dystrybucji po każdym kolportażu. Kontrola powinna odbyć się w dniu zakończenia kolportażu lub w dniu następnym (kontrola losowo wybranych lokalizacji spośród tych, w których powinien odbyć się kolportaż).Wymienione w pkt. 1)-3) usługi są dodatkowo płatne.

Czy Zamawiający uwzględni w Formularzu Ofertowym dodatkowe pozycje zawarte w pkt. 1)-3) pytania nr 3?

***Odpowiedź:***

*Zamawiający nie uwzględni dodatkowych pozycji w Formularzu ofertowym. Cena za 1 sztukę kolportażu gazetki musi zawierać wszelkie koszty za usługi opisane w specyfikacji.*

**Pytanie 4:**

**Zamawiający w zapytaniu ofertowym zawarł zapis:**

***Realizacji kolportażu w dniach i miejscach wskazanych przez Zamawiającego***

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie:

1) Usługa będzie realizowana w dni robocze od poniedziałku do piątku, z wykluczeniem dni ustawowo wolnych?

2) Odbiór będzie z jednej lokalizacji na terenie województwa śląskiego?

***Odpowiedź:***

*Zamawiający potwierdza, że kolportaż będzie realizowany w dni robocze od poniedziałku do piątku, z  wykluczeniem dni ustawowo wolnych. Odbiór gazetek przeznaczonych do kolportażu będzie następował z  siedziby Zamawiającego tj. 40-507 Katowice ul. Francuska 78.*

***Dyrektor WORD Katowice***

***Janusz Freitag***