

WSZYSCY ZAINTERESOWANI
WYKONAWCY

Odpowiedzi na pytania nr 1

DOTYCZY POSTĘPOWANIA PN: ŚWIADCZENIE USŁUG POCZTOWYCH W OBRODIE
KRAJOWYM I ZAGRANICZNYM NA RZECZ URZĘDU GMINY JEDLIŃSK W LATACH 2021-2023

W związku z pytaniami do treści Ogłoszenia z dnia 8.10.2020 r. na usługi społeczne na Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Gminy Jedlińsk w latach 2021-2023 znak postępowania: ZP.271.15.2020, działając na podstawie art. 38 ust 1 i 2 z dnia 29 stycznia 2004 roku (t.j. Dz. U. z dnia 2019 r. poz. 1843 z późn. Zm.) Zamawiający udziela odpowiedzi.

Pytanie 1.

Zamawiający w pkt. 14 Istotnych Postanowień Umowy wskazał zobowiązanie wykonawcy do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 2% wartości kontraktu, w razie rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy. To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy rozwiązanie umowy niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu powstania szkody. Niezależnie od tego wskazać należy, że wysokość kary w tym kształcie bezzasadnie abstrahuje od momentu, w którym następuje naruszenie obowiązku uzasadniające rozwiązanie umowy oraz od zakresu zrealizowanej już przez wykonawcę usługi. Tymczasem w ocenie wykonawcy ważna jest okoliczność, czy ewentualne rozwiązanie umowy następuje na początku, czy też pod koniec obowiązywania umowy.

W konsekwencji, w ocenie wykonawcy postanowienie zastrzegające obowiązek zapłaty kary na wypadek rozwiązania umowy jest oderwane od możliwości poniesienia szkody przez Zamawiającego i winno być usunięte z projektu umowy. Wprowadzenie przez Zamawiającego obowiązku zapłaty kary umownej w wysokości 2% wartości kontraktu należy uznać za zastrzeżenie rażąco wygórowanej kary umownej, zaś skorzystanie przez Zamawiającego z tak sformułowanej kary umownej byłoby czynieniem przez Zamawiającego użytku ze swego prawa w sposób sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa oraz zasadami współzycia społecznego, czyli naruszeniem art. 5 kodeksu cywilnego.

Zastrzeżenie rażąco wygórowanej kary umownej należy uznać za sprzeczne z zasadami współzycia społecznego i uprawnia wniosek o uznanie za nieważne takiego postanowienia na podstawie art. 58 kodeksu cywilnego.

Biorąc powyższe pod uwagę, Wykonawca wnosi o wykreślenie bądź zmniejszenie takiego postanowienia dot. kar umownych z projektu umowy.

ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu z Istotnych Postanowień Umowy zapisu dotyczącego rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Pytanie2.

Wykonawca, w związku z rozbieżnościami pomiędzy załącznikiem nr 1 do ogłoszenia pkt 1.24, a załącznikiem nr 2 do ogłoszenia pkt 9 ppkt. e) prosi o potwierdzenie, że termin płatności to 21 dni od wystawienia faktury VAT.

OPD: Zamawiający przywołuje zapisy na które Podmiot zadający pytanie się powołuje:

Załącznik nr 1 do ogłoszenia pkt 1.24: „Wynagrodzenie będzie **płatne w terminie 21 dni** od wystawienia faktury VAT. W przypadku otrzymania faktury po upływie 14 dni od daty jej wystawienia termin zapłaty ulega proporcjonalnemu wydłużeniu.”

Załącznik nr 2 do ogłoszenia pkt 9 e) „Wynagrodzenie będzie **płatne w terminie 21 dni** od wystawienia faktury VAT. W przypadku otrzymania faktury po upływie 14 dni od daty jej wystawienia termin zapłaty ulega proporcjonalnemu wydłużeniu.”

Zamawiający nie widzi rozbieżności w zapisach obu załączników, i potwierdza że termin płatności faktury wynosi 21 dni

Pytanie 3.

Zamawiający w Załączniku nr 1 do ogłoszenia Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia w pkt 1.8 wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia poczty przychodzącej w dni robocze w godzinach od 08.00-14.30 do siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztove (art. 46 ust. 2 pkt. 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłki jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie. Wobec powyższego Wykonawca prosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych **godzin doręczania** przesyłek nadchodzących do Zamawiającego, gdyż nie stanowi to przedmiotu umowy pomiędzy Zamawiającym a **Wykonawcą**.

ODP: Zamawiający podtrzymuje zapis z pkt 1.8. załącznika nr 1 do Ogłoszenia- jest on uwarunkowany godzinami pracy urzędu, w związku z czym nie jest możliwym doręczenie przesyłek np. o godz. 17.00

Pytanie 4.

Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. Pragniemy zwrócić uwagę na fakt, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala Wykonawcy swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za zwłokę. Termin zapłaty należności cywilnoprawnych reguluje art. 454 Kodeksu cywilnego, który regulując miejsce wykonania zobowiązania traktuje także o chwili spełnienia świadczenia, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na orzecznictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań cywilnoprawnych zasadą jest, że zapłata dokonana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Czy ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej formy w obrocie gospodarczym: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

ODP: Zamawiający nie dopuszcza proponowanej zmiany

Pytanie 5.

W treści załącznik 1 do ogłoszenia w pkt 1.7 b) Zamawiający określa wysokość kary umownej w wysokości 200 zł., natomiast w załączniku nr 2 pkt 15 zamawiający określa wysokość kary umownej w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto. W związku z powyższym zwracamy się o ujednoczenie zapisów.

To postanowienie jest zdaniem wykonawcy tożsame z zastrzeżeniem oderwanej od szkody, rażąco wygórowanej kary umownej, niedostosowanej do potencjalnej szkody i prowadzącej do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego. Zdaniem wykonawcy dotyczące zatrudnienia niekoniecznie musi prowadzić do powstania po stronie Zamawiającego szkody, a to w kontekście postanowień projektu umowy oznacza, że obowiązek jej uiszczenia powstawałby niezależnie od faktu

powstania szkody, a w przypadku stwierdzenia naruszenia warunków bezpieczeństwa i ochrony danych osobowych reguluje to Rozporządzenie o ochronie danych osobowych oraz Rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 **Wobec powyższego Wykonawca wnioskuję o wykreślenie w/w kary lub zmniejszenie do kwoty 50zł w przypadku niedostarczenia wymaganego oświadczenia.**

ODP: Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie kary do 50 zł i ujednotolica zapis w tym zakresie w obu załącznikach

Pytanie 6.

Zamawiający w Załączniku nr 2 Istotne Postanowienia Umowy pkt 16 wymaga wyrażenia zgody przez wykonawcę na potrącanie kar umownych z należnego wynagrodzenia. **Czy Zamawiający może zmienić niniejszy zapis, wprowadzając formę rozliczania kar umownych poprzez wystawienie osobnych dokumentów?** Potrącanie kar z bieżących rozliczeń może prowadzić do problemów dotyczących rozliczenia usług i poprawnego wystawiania faktur. **Czy Zamawiający zaakceptuje zmiany terminu na: „Kary umowne płatne będą w terminie 14 dni od daty wystawienia właściwego dokumentu księgowego.”**

ODP: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu pkt. 16 załącznika nr 2 do Ogłoszenia dotyczącego naliczenia kar umownych

Pytanie 7

Zamawiający w załączniku nr 2 do ogłoszenia pkt 18 określił terminy obowiązywania umowy tj:

18. Termin zawarcia umowy - umowa zostanie zawarta od dnia z tym zastrzeżeniem, że świadczenie usług obowiązuje od dnia 01.01.2021 do 31 grudnia 2023r. lub do wyczerpania środków finansowych stanowiących maksymalne wynagrodzenie wykonawcy z tytułu wykonania Umowy w całym okresie jej obowiązywania.

Wykonawca prosi o dopisanie i doprecyzowanie zapisu na:

18. Termin zawarcia umowy - umowa zostanie zawarta od dnia z tym zastrzeżeniem, że świadczenie usług obowiązuje od dnia 01.01.2021 do 31 grudnia 2023r. lub do wyczerpania środków finansowych stanowiących maksymalne wynagrodzenie wykonawcy z tytułu wykonania Umowy w całym okresie jej obowiązywania. Kontrola czy doszło do wyczerpania środków finansowych leży po stronie Zamawiającego.

ODP: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu pkt. 18 załącznika nr 2 do Ogłoszenia poprzez dopisanie zapisu dotyczącego kontroli.

Pytanie 8

Zamawiający w pkt 6 Istotnych Postanowień Umowy określił: Nadawanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniach ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z regulaminem Wykonawcy usługa odbioru korespondencji z siedziby Zamawiającego tj. Urzędu Gminy Jedlińsk jest realizowana odpłatnie, a opłata jest uzależniona między innymi od liczby zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o uzupełnienie formularza cenowego o osobną pozycję „Odbiór przesyłek z siedziby Zamawiającego”.

OPD: Zamawiający zmodyfikował formularz cenowy i zamieszcza zmodyfikowany załącznik nr 7a na stronie zamawiającego

Pytanie 9

Zamawiający w treści załącznika nr 1 do ogłoszenia pkt. 1.7a oraz w Załączniku nr 2 pkt.15 określa czas w jakim mają zostać przedstawione Zamawiającemu oświadczenia dot. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności codziennego odbioru przesyłek od Zamawiającego.

Z uwagi na specyfikę działalności Wykonawcy i czas potrzebny na przygotowanie dokumentacji wnioskujemy o zmianę zapisu na następujący:

*„Wykonawca przedłoży w terminie **10 dni od podpisania umowy** oraz na każde wezwanie Zamawiającego oświadczenia wykonawcy, że osoby wykonujące czynności codziennego odbioru przesyłek od Zamawiającego są zatrudnione na podstawie umowy o pracę”.*

ODP: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu załącznika nr 1 do Ogłoszenia pkt. 1.7a oraz załącznika nr 2 do Ogłoszenia poprzez zmianę terminu złożenia oświadczenia z 5 dni na 10 dni.

Ponadto w związku z modyfikacjami załączników nr 1, nr 2 oraz 7 a Zamawiający zamieszcza zmodyfikowane załączniki

Powyższe wyjaśnienia stanowią integralną część ogłoszenia. Pozostałe zapisy pozostają bez zmian;.

Z up. Wójta Gminy
A. Pawluczyk
mgr inż. Aneta Pawluczyk
Sekretarz Gminy