

Godziesze Wielkie, 03 grudnia 2020 roku

OR.U.271.14.2020

**Wyjaśnienia do treści zamówienia publicznego dotyczącego
„Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym
na potrzeby Urzędu Gminy Godziesze Wielkie w 2021 roku”**

Pytanie 1

Zamawiający w Załączniku nr 1 Formularza Ofertowego pkt. 1 jest zapis:

„Zobowiązujemy się nieodpłatnie do odbierania przesyłek od Zamawiającego (nadawcy) - odbiór przesyłek pocztowych będzie realizowany w dni robocze w godz. 14⁰⁰ - 15⁰⁰ z budynku Urzędu Gminy w Godzieszach Wielkich ul. 11 Listopada 10, 62-872 Godziesze Małe.”

Wykonawca informuje, iż usługa odbioru przesyłek pocztowych z siedziby Zamawiającego jest odpłatną usługą umowną świadczoną na odrębnych zasadach i jako taka nie mieści się w katalogu określonym jako świadczenie usług pocztowych. Dodatkowo odbiór przesyłek jest usługą transportową (a nie pocztową), opodatkowaną stawką podstawową.

Czy uwzględniając wskazaną argumentację, Zamawiający zmodyfikuje formularze oferty poprzez rozszerzenie o dodatkową usługę „odbioru przesyłek” np.: 5 x w tygodniu – opłata za 1 m-c lub wyłączy odbiór przesyłek z zakresu przedmiotu postępowania?

Odpowiedź na Pytanie1

Formularz oferty został zmodyfikowany poprzez rozszerzenie o dodatkową usługę „odbioru” przesyłek”.

Zmodyfikowano załącznik nr 1 do ogłoszenia o zamówieniu – Formularz ofertowy.

Pytanie 2

W istotnych postanowieniach umowy w §3 pkt 9 brzmi:

„Należności z tytułu świadczonych przez Wykonawcę usług, Zamawiający wpłaca na rachunek Wykonawcy w formie przelewu bankowego w terminie do 21 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowo sporządzonej faktury.”

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury. Standardowo obowiązujący termin płatności faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego

w istotnych postanowieniach umowy termin płatności, tj.: liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 14 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę prawidłowo sporządzonej faktury, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia, lub liczony od dnia otrzymania faktury drogą elektroniczną określony jako 14 dni od daty otrzymania faktury, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia. Okres płatności liczony będzie od terminu dostarczenia elektronicznej wersji wystawionej faktury na adres e-mail wskazany w umowie.

Odpowiedź na Pytanie 2

Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w istotnych postanowieniach umowy termin płatności faktury tj. liczony od dnia otrzymania faktury drogą elektroniczną określony jako 14 dni od daty otrzymania faktury.

Pytanie 3

W istotnych postanowieniach umowy w §4 pkt 2 brzmi:

„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 10% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w

przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada”

Zdaniem Wykonawcy przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych warunków przyszłej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. 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 takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o usunięcie ww. zapisu lub zmniejszenie wysokości kary umownej o 50%.

Odpowiedź na Pytanie 3

Zapis w istotnych postanowieniach umowy w §4 pkt 2 został zmodyfikowany:

„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 5% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada.”

Pytanie 4

W istotnych postanowieniach umowy w §4 pkt 2 brzmi:

„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 10% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada”

Czy w związku z równym traktowaniem Zamawiający zmieni zapis w §4 pkt 2 na:

Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada”

Wykonawca obciąży Zamawiającego karą umowną w wysokości% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający lub w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada”

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający zmienił zapis w istotnych postanowieniach umowy w §4 pkt 2:

„Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 5% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca lub w przypadku, gdy Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada.

Wykonawca obciąży Zamawiającego karą umowną w wysokości 5% brutto dotychczas niezrealizowanej wartości przedmiotu umowy, w przypadku gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, za które odpowiada Zamawiający lub w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada”.

Pytanie 5

W istotnych postanowieniach umowy w §4 pkt 5 brzmi:

„Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie naliczonych kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia, po uprzednim powiadomieniu go o takim zamiarze przez Zamawiającego.”

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczania kar umownych i potrącania ich przez Zamawiającego

z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienie Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58§2 kodeksu cywilnego w zw. Z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W odczuciu Wykonawcy wskazana treść w Istotnych postanowieniach umowy nie określa procedury wyjaśniającej czy naprawczej dot. sytuacji, które mogą skutkować wypłatą kary umownej. Aby uniknąć pewnej uznaniowości ze strony Zamawiającego i zaskoczenia Wykonawcy potrąconą karą - Wykonawca wnioskuje o dookreślenie procedury w tym zakresie, wykreślenie wskazanego ustępu oraz wprowadzenie rozliczania kary umownej poprzez wystawianie odpowiednich dokumentów księgowych, które byłyby podstawą wypłaty tychże kar.

Odpowiedź na Pytanie 5

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego zapytanie dotyczące wyrażenia zgody przez Wykonawcę na potrącanie naliczonych kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia, po uprzednim powiadomieniu go o takim zamiarze przez Zamawiającego oraz wniosku Wykonawcy o dookreślenie procedury w tym zakresie, wykreślenie wskazanego ustępu oraz wprowadzenie rozliczania kary umownej poprzez wystawianie odpowiednich dokumentów księgowych, które byłyby podstawą wypłaty tychże kar - Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane przez Wykonawcę zmiany.

Pytanie 6

W istotnych postanowieniach umowy w §5 pkt 5 możliwość wypowiedzenia umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia.

Czy wobec powyższego Zamawiający uwzględni wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę?

W szczególności działania siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiające wykonanie usługi w całości lub w jakiegokolwiek części (np. władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmiana przepisów prawa, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne lub wyjątkowe, działalność przestępczą osób trzecich, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody). Dodatkowo należy wskazać nadzwyczajne okoliczności o charakterze zewnętrznym pozostające poza kontrolą Wykonawcy, których nie można przewidzieć, a które ze względu na wywierane skutki uniemożliwiają, bądź znacznie utrudniają wykonanie usług.

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający uwzględni w istotnych postanowieniach umowy w §5 pkt 5 wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy, w przypadku wystąpienia okoliczności spowodowanych przyczynami niezawinionymi przez Wykonawcę.


WÓJT GMINY
Józef Podkuźny