

Słubice, 23 listopada 2020 r.

Wykonawcy

ZP.271.25.2020.PG

dotyczy: ogłoszenia o zamówieniu na świadczenie usług pocztowych.

Zgodnie z rozdziałem VI pkt 3 ogłoszenia o zamówieniu, przekazuję odpowiedzi na złożone pytania w wyżej określonym postępowaniu.

Prosimy o udzielenie odpowiedzi na następujące pytania:

#### Pytanie 1

We wzorze Umowy § 4 ust. 4 Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako w terminie 14 dni od daty jej dostarczenia .

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 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. W związku z powyższym, Wykonawca wnioskuje o zmianę tego zapisu na: W terminie (do wyboru) 14 lub 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapis w umowie.

#### Pytanie 2

We wzorze Umowy § 4 ust. 9 Zamawiający wskazuje niestosowany u Wykonawcy zwrot: Za dzień zapłaty uważany będzie 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 orzecnictwem 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 orzecnictwo Sądu Najwyższego. W przypadku zobowiązań co gwarantuje, m. in. prawidłowe monitorowanie rozliczania stron.

Ze względu na fakt, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Wykonawca wnosi o zmianę przywołanego zapisu na: za dzień zapłaty uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.

### Pytanie 3

Zamawiający wskazał, że zgodnie ze wzorem Umowy § 7 ust. 2 „Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy w wysokości 10% wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 umowy.”

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. 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.

Ponadto, biorąc po uwagę, że odstąpienie od umowy mogłoby teoretycznie nastąpić pod koniec jej obowiązywania, kara mogłaby zostać uznana za zbyt wygórowaną w stosunku do wartości do zrealizowania części umowy i pozostałego czasu jej obowiązywania.

W związku z powyższym Zamawiający wnioskuje o wykreślenie kary umownej bądź złagodzenie jej zapisów dotyczących poprzez zmniejszenie jej wysokości do 1 % i ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści zapisu w umownie na następującą: „w wysokości 1 % wartości brutto niezrealizowanej części umowy”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na złagodzenie kar, poprzez wprowadzenie zapisu ” w wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

### Pytanie 4

Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia „Wykonawca musi umożliwić nadanie we wskazanej placówce pocztowej przesyłek dostarczanych samodzielnie przez Zamawiającego, w godzinach otwarcia placówki nie krócej niż do 18:00 (...)”

Wykonawca obecnie posiada placówkę pocztową spełniającą wymagania Wykonawcy natomiast nie może zagwarantować, że przez cały okres obowiązywania umowy będzie ona czynna do 18:00. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany godzin otwarcia placówki w sytuacjach nadzwyczajnych oraz wynikających z możliwości Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza zmian w tym zakresie.

### Pytanie 5

Czy w związku z Rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 24 marca 2020 r. zmieniającym rozporządzenie w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii Zamawiający dopuszcza złożenie oferty w formie elektronicznej?

Wykonawca informuj, że zgodnie z zaleceniem Prezesa Rady Ministrów oraz Ministra Zdrowia oddelegował pracowników administracji do świadczenia pracy zdalnej, w sytuacji tej dużym utrudnieniem byłaby konieczność złożenia oferty wykonawcy w siedzibie Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza zmian w tym zakresie.

  
z up. Burmistrza  
Paweł Grudzień  
Główny specjalista  
ds. zamówień publicznych