

Kostrzyn nad Odrą, dn. 17 grudnia 2018 r.

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak sprawy: ZP.271.45.2018.KB

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

dot: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zamówienia pn.:
”Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla przesyłek o wadze do 350 g i powyżej 350 g oraz paczek powyżej 50 g na rzecz Miasta Kostrzyn nad Odrą”

W odpowiedzi na skierowane do Zamawiającego pytania, dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r. poz. 1986 tj) informujemy:

Pytanie nr 1

Zamawiający w projekcie umowy (§6 ust. 5) określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując termin płatności faktury jako: **„21 dni od daty doręczenia prawidłowo wystawionej faktury VAT”**.

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 umowie termin płatności tj. **liczony od dnia wystawienia faktury, określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia.**

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. **liczony od dnia wystawienia faktury, określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia**

Pytanie 2

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia (cz. XVII pkt. 11 ppkt. 7) oraz projekcie umowy (§9 ust. 7) wskazał: **Zamawiający ma prawo do potrącenia kwot kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy.**

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia 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 pozbawienia 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 związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści zwrotu: „**po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej**”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści zwrotu: „**po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej**”.

Pytanie nr 3

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia (cz. XVII pkt. 11 ppkt. 4) oraz w projekcie umowy (§9 ust. 4) wskazał **możliwość naliczenia kary umownej w wysokości 5% ceny brutto oferty z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy**.

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

W związku z powyższym Zamawiający wnioskuje o **wykreślenie kary umownej** bądź złagodzenie zapisów jej dotyczących poprzez zmniejszenie jej wysokości do 2,5% li ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści zapisu w umowie na następującą: „**w wysokości 2,5% ceny brutto niezrealizowanej części umowy**”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmienia zapis kary umownej na wysokości 2,5% ceny brutto.

Pytanie nr 4

Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia (cz. III pkt. 1.7) oraz w projekcie umowy (§3 ust. 5) wskazał, że: „**nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego**”.

Czy ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „**nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśni je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich odebrania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń**”?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru przez Wykonawcę od Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca **niezwłocznie** wyjaśni je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich odebrania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń.

Z poważaniem

Burmistrz Miasta Kostrzyn nad Odrą

BURMISTRZ

dr Andrzej Kunt

