

Do wszystkich zainteresowanych Wykonawców

Postępowanie znak: ZP.271.37.2017

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie art. 138o ustawy Pzp o wartości szacunkowej nieprzekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art.11 ust.8 na świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miasta Ławy.

Odpowiedzi na zapytania do treści SIWZ

Na podstawie art. 38 ust. 2, 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2017.1579 t.j.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, w związku ze zwróceniem się wykonawców o wyjaśnienie treści Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania do treści Istotnych Warunków Zamówienia na świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miasta Ławy.

Zapytanie 1

Zamawiający w Załączniku nr 5 do IWZ/wzór/projekt umowy § 6. ust. 11. określa, iż za dzień zapłaty uznawany będzie dzień złożenia przez Zamawiającego dyspozycji obciążenia rachunku Zamawiającego kwotą wynagrodzenia. 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: 11. „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”

Odpowiedź 1

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że wskazuje w SIWZ, na jakich warunkach chce zawrzeć umowę z potencjalnymi wykonawcami. Jest to zapis umowy, który w żaden sposób nie ogranicza konkurencji, ani nie powoduje nierównego traktowania Wykonawców. Przedmiotowy zapis daje gwarancję zamawiającemu, iż w każdym przypadku obciążenia rachunku zamawiającego kwotą zobowiązania nie jest narażony on na zapłatę odsetek z tytułu opóźnienia z przyczyn niezależnych od niego np. awaria systemu bankowego itp. Ponadto zgodnie z art. 353 ustawy Kodeks Cywilny „Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.” W świetle niniejszego przepisu, strony mogą ustalić, według swego uznania, w którym momencie następuje spełnienia świadczenia pieniężnego. Powyższe potwierdza orzecznictwo Sądu Najwyższego m.in.: Wyrok SN z dnia 8 listopada 1989r III CRN, Palestra 1992, nr 1-2 s.88 „W odniesieniu do świadczeń bezgotówkowych miejscem spełnienia świadczenia, stosownie do art.454 k.c. jest rachunek bankowy wierzyciela, chyba że co innego wynika z umowy lub przepisów szczególnych”, Uchwała SN z dnia 4 stycznia 1995r, III ZCP 164/94, OSNC 1995, nr 4 poz. 62 „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej”. Jednakże zamawiający z uwagi na obecną sytuację na rynku powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym, a także z uwagi na ponowne ryzyko nie otrzymania oferty w postępowaniu dokonuje zmiany zapisu § 6 ust. 11 wzoru umowy na następujący: „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”.

Zapytanie 2

Zgodnie z postanowieniami SIWZ usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. 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 znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary umownej z tytułu rozwiązania umowy nie odpowiada literalnemu brzmieniu przepisów art. 483 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). 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 wygórowana. Przewidziane w § 10 ust.1 pkt2) IWZ/wzór/projekt umowy kary umowne są nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiłoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie straciłoby dla niego sens ekonomiczny i mogłoby uniemożliwić złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:

- wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych, lub
- uwzględnienie we wzorze umowy postanowień dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem Wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej wraz ze zmianą wysokości kary umownej § 10 ust. 1 pkt 2) do 1% wynagrodzenia określonego w § 6 ust. 1

Odpowiedź 2

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zmienia się zapis §10 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy na następujący: „z tytułu rozwiązania Umowy przez Zamawiającego bez wypowiedzenia z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - w wysokości 1% wartości łącznego wynagrodzenia brutto, wymienionego w § 6 ust. 1 niniejszej umowy”

Jednocześnie Zamawiający dokonuje modyfikacji treści IWZ w następującym zakresie:

1. **w §IV ust.1 i 2 SIWZ otrzymuje brzmienie:**
 - 1) Termin rozpoczęcia realizacji zamówienia - od dnia 02.01.2018r.
 - 2) Termin zakończenia realizacji zamówienia do **31.12.2020r.** lub do końca okresu rozliczeniowego, w którym wynagrodzenie za świadczone usługi pocztowe przekroczy kwotę określoną przez Wykonawcę w ofercie.
2. **we wzorze umowy w §2 ust.1 i 2 otrzymuje brzmienie:**
 - 1) Rozpoczęcie realizacji usługi - od dnia 02.01.2018 r.
 - 2) Zakończenie realizacji usługi – do dnia 31.12.2020r. lub do końca okresu rozliczeniowego, w którym wynagrodzenie za świadczone usługi pocztowe przekroczy kwotę o której mowa w §6 ust.1 niniejszej umowy
3. **§X ust.29 pkt 1) IWZ otrzymuje brzmienie:** „koperta zewnętrzna - oznakowana nazwą firmy Wykonawcy opisana jn.: Gmina Miejska Łąwa, reprezentowana przez Burmistrza Miasta Ławy, ul. Niepodległości 13, 14-200 Ława, Oferta w postępowaniu ZP.271.37.2017 na „**Świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miasta Ławy**”. - nie otwierać przed terminem otwarcia ofert tj. **06.11.2017r. godz. 10.00**”,
4. **§XI ust. 1 IWZ otrzymuje brzmienie:** „Oferty można składać w siedzibie Zamawiającego - Urząd Miasta Ławy, ul. Niepodległości 13, 14-200 Ława, w pokoju **211 (KANCELARIA)** w terminie do dnia **06.11.2017r. do godziny 09.30**”,
5. **§XI ust.4 IWZ otrzymuje brzmienie:** „Oferty zostaną otwarte w siedzibie zamawiającego - Urząd Miasta Ławy, ul. Niepodległości 13, 14-200 Ława, w pok. **215** w dniu **06.11.2017r. o godz. 10.00**”.

Ponadto Zamawiający w załączeniu udostępni poprawiony załącznik nr 1 do IWZ - formularz ofertowy uwzględniający zmiany ilościowe z uwagi na wydłużenie okresu realizacji zamówienia.

**B U R M I S T R Z
M I A S T A Ł A W Y**



Adam Żyliński