

GMINA MIEJSKA ŁAWA
NIP 744-166-00-83, Regon 510743456
(adres do korespondencji)
URZĄD MIASTA ŁAWY
ul. Niepodległości 13
14-200 ŁAWA

Do wszystkich zainteresowanych Wykonawców

Postępowanie znak: ZP.271.41.2016

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z przepisami art. 39-46 ustawy 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 i 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2015, poz. 2164 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp”, w związku ze zwróceniem się wykonawców o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miasta Ławy.

Zapytanie 1

W § 14 pkt. 4 SIWZ Zamawiający określił kryterium „Termin zwrotu potwierdzenia odbioru przesyłki pocztowej” (Tzpo)(waga 20%) jako gwarantowany termin zwrotu zpo. Wykonawca zwraca uwagę, że ZPO jest usługą dodatkową w odniesieniu, do której nie jest stosowany gwarantowany termin doręczenia. ZPO jest zwracane do adresata niezwłocznie po doręczeniu przesyłki. Wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych określa rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego. Przedmiot zamówienia dotyczy świadczenia usług powszechnych, zatem wymóg Zamawiającego w powyższym zakresie jest niezgodny z przepisami powszechnie obowiązującymi, które Wykonawca zobowiązany jest stosować. Dodatkowo Wykonawca informuje, że Zamawiający może w okresie 12 miesięcy od daty nadania przesyłki zwrócić się z żądaniem wydania odpisu potwierdzenia nadania. W związku z tym, czy Zamawiający dopuści zmianę zwrotu w poszczególnych podpunktach z „gwarancja” na „deklaracja”? Nawiązując do powyższego Wykonawca prosi o równoczesne wykreślenie treści:

- w § 3 ust. 4 pkt. 6 umowy „.....nie później jednak niż w ciągu (liczba dni wskazana w ofercie, nie więcej niżdni) dni roboczych od dnia doręczenia”.

oraz w Szczegółowym Opisie Przedmiotu Zamówienia pkt. 10 „jednakże nie później niż w ciągu.....dni roboczych od dnia jej doręczenia.”

Odpowiedź 1

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że Gmina jako zamawiający może żądać wyższych standardów niż wskazane w wyżej cytowanym rozporządzeniu oraz ustawie Prawo Pocztove. Cytowane przepisy regulują minimalne wymagania odnoszące się do usług pocztowych. Zapisy §XIV SIWZ jak i wzoru umowy pozostają bez zmian. Zamawiający przypomina, iż §XIV ust. 4 stanowi kryterium oferty podnoszące jakość świadczonych usług na rzecz Zamawiającego. Wykonawca w złożonej ofercie może wskazać najdłuższy termin zwrotu potwierdzenia przewidziany w §XIV ust. 4 SIWZ. Zamawiający zgadza się ze stanowiskiem pytającego, iż rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego określa wskaźniki czasu przebiegu **przesyłek pocztowych**, jednakże Rozporządzenie to nie reguluje w żaden sposób wskaźników zwrotu potwierdzeń odbioru. Ponadto, użycie terminu „niezwłocznie” jest pojęciem niedookreślonym. Zgodnie z orzecznictwem nie należy utożsamiać z terminem natychmiastowym, gdyż oznacza on termin realny do dokonania określonej czynności, mający na względzie okoliczności miejsca i czasu. W wyroku z dnia 13 grudnia 2006 r., II CSK 293/06, LEX nr 453147, Sąd Najwyższy stwierdził, że „użytego w art. 455 k.c. terminu „niezwłocznie” nie należy utożsamiać z terminem natychmiastowym, termin „niezwłocznie” oznacza bowiem termin realny, mający na względzie okoliczności miejsca i czasu, a także regulacje zawarte w art. 354 i art. 355 Kc” (podobnie w wyrokach SN: z dnia 22 marca 2001 r., V CKN 769/00 i z dnia 28 kwietnia 2004 r., V CK 461/03). Z tego właśnie względu zamawiający przyzna Wykonawcy dodatkowe punkty za podniesienie standardu świadczenia usługi i oczekuje skonkretyzowania terminu zwrotu potwierdzenia odbioru przesyłki pocztowej. Reasumując zapisy SIWZ, o których mowa w pytaniu pozostają bez zmian.

Zapytanie 2

Wykonawca prosi o wyjaśnienie co Zamawiający ma na myśli pisząc w Formularzu ofertowym poz. 21 „Usługa zwrot do adresata w obrocie zagranicznym”? Jeżeli Zamawiający ma na myśli „Zwrot przesyłki rejestrowanej do nadawcy – po wyczerpaniu możliwości jej doręczenia lub wydania odbiorcy za granicą” to usługa ta została wskazana w formularzu ofertowym w poz. 22, 23, 24 – Wykonawca prosi o wykreślenie poz. 21 z formularza ofertowego.

Odpowiedź 2

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że wykreśla się poz. 21 z formularza ofertowego. Zamawiający w załączeniu udostępnia poprawiony wzór formularza ofertowego.

Zapytanie 3

Zamawiający w Załączniku nr 4 do SIWZ/wzór/projekt umowy § 6 ust. 6. ujął zapis:

„6. Wykonawca zobowiązany jest informować Zamawiającego o łącznej wartości wynagrodzenia należnego Wykonawcy z tytułu wykonanych usług na podstawie niniejszej Umowy- na każde żądanie Zamawiającego. Wykonawca zobowiązany jest poinformować Zamawiającego – bez dodatkowego żądania-, gdy łączna wartość wynagrodzenia osiągnie wartość 70%, o której mowa w ust.1” Wykonawca wyjaśnia, że do obowiązków po stronie Wykonawcy należy przede wszystkim nadzór nad prawidłową realizacją umowy. Natomiast Zamawiający na podstawie otrzymywanych, co miesiąc faktur VAT za zrealizowane w danym miesiącu usługi ma możliwość kontroli wykorzystania środków przeznaczonych na realizację zamówienia. Wykonawca nie ma możliwości bieżącej kontroli wykorzystania wartości brutto umowy i nie jest w stanie spełnić wymogu na każde żądanie Zamawiającego.

W związku z powyższym Zamawiający wnosi o wykreślenie lub zmianę zapisu ust. 6 na:

„6. Odpowiedzialność za kontrolę wykorzystania wartości brutto umowy ponosi Zamawiający.

lub

„6. odpowiedzialność za kontrolę wykorzystania wartości brutto umowy ponosi Zamawiający. Przekroczenie powyższej kwoty zobowiązania nie narusza praw Wykonawcy do wynagrodzenia należnego za wykonanie usług”

Odpowiedź 3

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że §6 ust. 6 wzoru umowy otrzymuje brzmienie: „Odpowiedzialność za kontrolę wykorzystania wartości brutto umowy ponosi Zamawiający” .

Zapytanie 4

Zamawiający w Załączniku nr 4 do SIWZ/wzór/projekt umowy § 6. ust. 9. pkt 2) określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury tj. 30 dni od daty 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. 14 lub 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź 4

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zapis pozostaje bez zmian.

Zapytanie 5

Zamawiający w Załączniku nr 4 do SIWZ/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 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 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 5

W odpowiedzi na zapytanie zamawiający informuje, że zapis § 6. ust. 11 wzoru umowy **pozostaje bez zmian**. Zamawiający wskazuje w SIWZ, na jakich warunkach chce zawrzeć umowę z potencjalnymi wykonawcami. Jest to zapis umowny, 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 system 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 wierzycie, 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”

Zapytanie 6

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów w Załączniku nr 4 do SIWZ wzór/projekt umowy §10 ust. 2, 3, 4 i 5.

Uzasadnienie:

Zgodnie z założeniem SIWZ, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesyłek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca, jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. 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 ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Odpowiedź 6

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zapis § 10 ust. 2 wzoru umowy pozostaje bez zmian, gdyż jest on ściśle powiązany z zapisem §XIV SIWZ ust. 4 SIWZ. Zamawiający musi przewidzieć sankcję za nieprzestrzeganie oferowanych terminów w ofercie, w szczególności gdy stanowią one kryterium oceny ofert mających wpływ na wybór oferty.

Zamawiający pragnie zauważyć, że przytaczany przez pytającego rozdział 8 ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. Prawo Pocztowe (Dz. U. z 2016 r., poz. 1113 z późn.zm.), zwanej dalej „ustawą PP” oraz art. 88-90 ustawy PP dotyczy przesyłek pocztowych, a nie potwierdzenia zwrotu odbioru przesyłki pocztowej. Ponadto w art. 88-90 ustawy PP mowa jest o odszkodowaniu, a nie o „karach umownych”, które także dotyczą tylko przesyłek pocztowych. Skoro ustawa PP nie zawiera postanowień w zakresie zwrotu potwierdzenia odbioru przesyłki pocztowej to na podstawie art. 87 ust.1 ustawy PP do odpowiedzialności operatorów pocztowych za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się ustawę z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (Dz.U.2016.380 z późn. zm.) dalej „k.c”, co oznacza, że:

1. Do treści §10 ust. 2 wzoru umowy ma zastosowanie art. 353 k.c. zgodnie z którym *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.*
2. Do odszkodowań, o których mowa w ustawie Prawo pocztowe mają zastosowanie zapisy art. 361-363 k.c., gdzie mowa jest między innym o tym, iż „*Zobowiązany do odszkodowania ponosi odpowiedzialność tylko za normalne następstwa działania lub zaniechania, z którego szkoda wynikła. W powyższych granicach, w braku odmiennego przepisu ustawy **lub postanowienia umowy**, naprawienie szkody obejmuje straty, które poszkodowany poniósł, oraz korzyści, które mógłby osiągnąć, gdyby mu szkody nie wyrządzono*” Te kwestie regulują cytowane przez pytającego przepisy art. 88 -90 ustawy Prawo pocztowe.
3. Zgodnie z art. 483 §1 k.c. - *Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna).*

Reasumując skoro ustawa PP nie reguluje kwestii odszkodowań za termin zwrotu potwierdzenia zwrotu odbioru przesyłki pocztowej, do przedmiotowej kwestii mają zastosowanie przepisy ustawy Kodeks cywilny. Zamawiający zgodnie z art. 384 §1 k.c. przedstawił drugiej stronie wzorzec umowy w którym uregulował m.in. kwestię odszkodowań poprzez zapłatę kar umownych z tytułu nienależytego wykonania umowy. Zapisy te nie pozostają w sprzeczności z art. 353 k.c. W związku z powyższym §10 ust.2 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zapis §10 ust. 3-5 wzoru umowy pozostają bez zmian. Zgodnie z opinią Urzędu Zamówień Publicznych „Obowiązek zamawiającego określania w opisie przedmiotu

zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)”: „Art. 36 ust. 2 pkt 8a) lit. b ustawy Pzp uprawnia zamawiającego do kontroli spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, oraz sankcji z tytułu niespełnienia tych wymagań. Przepis wskazuje, że sposób kontroli i ewentualne sankcje z tytułu niespełnienia wymagań (np. w formie kar umownych) winny zostać wskazane w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Podkreślić jednak należy, że w celu zapewnienia ich skuteczności właściwym miejscem na ich opisanie będzie projekt umowy, a następnie umowa podpisana z wykonawcą (musi zaistnieć odzwierciedlenie zapisów siwz, opisu przedmiotu zamówienia w umowie). Przepis z pkt. b) odwołuje się do wykonawcy. Oznacza to, że z tytułu niespełnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności, **zamawiający może przewidzieć sankcje jedynie dla wykonawcy np. w postaci obowiązku zapłaty przez wykonawcę kary umownej w wysokości określonej w istotnych postanowieniach umowy w sprawie zamówienia publicznego.** Za działania lub zaniechania podwykonawcy w tym przedmiocie odpowiada wykonawca, względem którego zamawiający może wystąpić z żądaniem zapłaty kary umownej. Skuteczna kontrola wykonania umowy w powyższym zakresie może być realizowana przez zamawiającego w sposób analogiczny, jak w przypadku kontroli innych elementów realizacji umowy w sprawie zamówień publicznych na roboty budowlane lub usługi, tj. **głównie** poprzez żądanie stosownych informacji lub dokumentów o jakich mowa powyżej. Dopuszczalne jest także przeprowadzanie kontroli przez przedstawicieli zamawiającego lub upoważnione osoby trzecie na miejscu wykonania świadczenia. Ponadto zamawiający w sytuacji gdy poweźmie wątpliwość co do sposobu zatrudnienia personelu – może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez **Państwową Inspekcję Pracy. W celu zapewnienia zachowania zasady uczciwej konkurencji przewidzianym w umowie mechanizmom kontrolnym powinny towarzyszyć sankcje za nieprzestrzeganie zobowiązań ustanowionych na podstawie art. 29 ust. 3a ustawy Pzp, np. w postaci kar umownych lub - w przypadku powtarzających się naruszeń tych obowiązków – prawa odstąpienia od umowy.**”

Zapytanie 7

W załączniku nr 4 do SIWZ wzór/projekt umowy § 12 ust. 3 pkt. 2) Zamawiający wymaga od Wykonawcy przedłożenia na wezwanie kopii umów pracowników wykonujących działalność operacyjną realizujących przedmiot zamówienia zatrudnionych na umowę o pracę. Zwracamy uwagę na stanowisko Generalnego Inspektora Ochrony Danych Osobowych, w opinii sporządzonej na wniosek Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, które wskazuje na problematyczną kwestię żądania przez zamawiających umów o pracę, z którego wynika, że takie żądanie narusza kwestię **ochrony danych osobowych** pracowników. Zamawiający może jedynie wymagać od wykonawców złożenia oświadczenia lub kopii zanonimizowanych umów. Umowy takie nie pozwalałyby na skuteczną weryfikację. Zamawiający nie miałby bowiem gwarancji, że zanonimizowane umowy dotyczą właśnie osób realizujących zamówienie. Natomiast zgoda pracowników na udostępnienie ich danych osobowych również byłaby uznana za **bezskuteczną** ze względu na brak jej dobrowolności. Aby zachować pracę dany pracownik byłby zobowiązany do podpisania takiej zgody.

W związku z powyższym Wykonawca prosi o wykreślenie w załączniku nr 4 do SIWZ wzór/projekt umowy w § 12 ust. 3 pkt. 2).

Odpowiedź 7

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zapis § 12 ust. 3 pkt. 2) wzoru umowy pozostaje bez zmian. Jest to jedna z form sprawdzania realizacji postanowień umowy w zakresie egzekwowania warunków ustalonych w SIWZ zgodnie z art. 29 ust. 3a ustawy Pzp. Zgodnie z opinią Urzędu Zamówień Publicznych „Obowiązek zamawiającego określania w opisie przedmiotu zamówienia na usługi lub roboty budowlane wymagania zatrudnienia przez wykonawcę lub podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane przez zamawiającego czynności w zakresie realizacji zamówienia, jeżeli wykonanie tych czynności polega na wykonywaniu pracy (art. 29 ust. 3a ustawy Pzp)” - „(...)Możliwy natomiast będzie wymóg przedłożenia umów o pracę **zanonimizowanych** (pozbawionych danych osobowych pracowników), co może okazać się przydatne w celu weryfikacji zobowiązania wykonawcy/podwykonawcy odnośnie ilości zatrudnionych osób wykonujących czynności na rzecz zamawiającego oraz charakteru tych czynności. Powyższe stanowisko potwierdził także Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych. Obok możliwości żądania zanonimizowanych umów o pracę, w ocenie Urzędu Zamówień Publicznych zamawiający może również żądać przedłożenia oświadczenia wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących te czynności. Dopuszczalne będzie też żądanie dokumentów potwierdzających opłacanie składek na ubezpieczenia społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę (wraz z informacją o liczbie odprowadzonych składek), które będzie mogło przyjąć postać zaświadczenia właściwego oddziału ZUS lub zanonimizowanych dowodów potwierdzających zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń. Zamawiający ma w zakresie opisu sposobu dokumentowania osób swobodę ograniczoną jednak przepisami prawa, w tym ustawy o ochronie danych osobowych. W tym miejscu należy przypomnieć, że żądane dokumenty (oświadczenia) nie mają charakteru dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu. Są to dokumenty służące kontroli realizacji przez wykonawcę/podwykonawcę zamówienia publicznego zgodnie z treścią oferty oraz w zgodzie z przepisami ustawy Pzp. Powinny być zatem wymagane

przez zamawiającego, co do zasady, dopiero na etapie realizacyjnym, choć wymogi w tym zakresie zamawiający powinien określić – zgodnie z art. 36 ust. 2 pkt 8a ustawy Pzp – w treści siwz".

Jak wynika z powyższego zapisy zaproponowane przez Zamawiającego są prawidłowe i pozostają bez zmian.

Zapytanie 8

W Załączniku nr 4 do SIWZ § 10. ust 5. Zamawiający wskazuje, że Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie przez Zamawiającego kar umownych z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia, o którym mowa w § 6 ust.1 Umowy. 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 Zamawiającego o zmodyfikowanie zapisów Umowy w § 10 ust. 5 poprzez zastąpienie kropki przecinkiem i dodanie zwrotu o treści: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”.

Odpowiedź 8

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zmienia się zapis §10 ust.4 wzoru umowy na następujący: „Określone w ust. 1-3 kary umowne mogą być naliczane niezależnie od siebie. W przypadku ich naliczenia, Zamawiający poinformuje Wykonawcę za pośrednictwem faksu na numer lub e-mail podany w §13 ust. 2 pkt 2 Umowy potwierdzonego na piśmie drogą pocztową, o przyczynach naliczenia i wysokości kary umownej. W takim przypadku Wykonawcy przysługuje prawo wniesienia zastrzeżeń w terminie 5 dni od dnia otrzymania informacji od Zamawiającego. W przypadku braku odpowiedzi ze strony Wykonawcy w ciągu 5 dni od dnia otrzymania informacji o naliczeniu kary umownej lub w przypadku nieuwzględnienia zastrzeżeń Wykonawcy przez Zamawiającego, wystawi on notę obciążeniową i dostarczy ją Wykonawcy sposobem, o którym mowa w zdaniu drugim niniejszego ustępu”.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 10 ust. 5 pozostaje bez zmian.

Z uwagi na powyższe oraz modyfikację SIWZ dokonaną przez zamawiającego **ulegają zmianie następujące zapisy SIWZ:**

1. **§XI ust.15 pkt.1) SIWZ 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.271.41.2016** na „Świadczenie powszechnych usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Miasta Ławy”. - **nie otwierać przed terminem** otwarcia ofert tj. **06.12.2016r. godz. 11.00**”
2. **§XII ust. 1 SIWZ 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 **06.12.2016r. do godziny 10.30**”
3. **§XII ust.4 SIWZ otrzymuje brzmienie:** „Oferty zostaną otwarte w siedzibie zamawiającego - Urząd Miasta Ławy, ul. Niepodległości 13, 14-200 Ława, w pok. 215 w dniu **06.12.2016r. o godz. 11.00**”.

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

Adam Żyliński