

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.271.44.2016

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.2015, poz. 2164 z późn. zm.) 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 4 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: „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 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 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

W Załączniku nr 4 do IWZ § 10. ust 4. „Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącania należności z tytułu naliczonych kar umownych.....” 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 Załącznika nr 4 § 10 ust. 4 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź 2

W odpowiedzi na zapytanie Zamawiający informuje, że zmienia się zapis §10 ust.4 wzoru umowy na następujący: „Określone w ust. 1-2 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 §12 ust. 2 pkt 2 Umowy potwierzonego 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 zmienia zapis strony umowy na następujący: Zawarta w dniu..... w Ławie pomiędzy Gminą Miejską Ława z siedzibą ul. Niepodległości 13, 14-200 Ława (NIP 744-166-00-83) zwaną dalej „Zamawiającym”, reprezentowaną przez: Burmistrza Miasta Ławy –przy kontrasygnacie Skarbnika Miasta Ławy –

Pozostałe zapisy ogłoszenia i IWZ pozostają bez zmian.

z up. Burmistrza
I ZASTĘPCA BURMISTRZA
Mariola Zarajewska