

## **GMINA KOZIENICE**

26-900 Kozienice, ul. Parkowa 5

tel. 48 61 1-71-00, fax 48 61 4-20-48

www.kozienice.pl

WI 7011312018 kozienice.pl  
Regon 670223333 NIP 812 182 82 16

Kozienice, dnia 07.09.2018r.

### **Wyjaśnienie treści Ogłoszenia o zamówieniu**

Zgodnie z zapisami pkt. 3.8 Ogłoszenia o zamówieniu na usługi społeczne pn. „**Świadczenie usług pocztowych i kurierskich na potrzeby Urzędu Miejskiego w Kozienicach**” Zamawiający udziela wyjaśnień treści Ogłoszenia o zamówieniu:

#### **Pytanie 1**

W Załączniku nr 5 Wzór umowy § 7 ust. 3 Zamawiający określa że:

„Należności z tytułu wystawionej faktury będą płatne przelewem przez Zamawiającego na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 14 dni od dnia otrzymania faktury VAT przez Zamawiającego.”

**Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację treści niniejszego postanowienia w następujący sposób:**

**„Należności z tytułu wystawionej faktury będą płatne przelewem przez Zamawiającego na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od dnia wystawienia faktury VAT przez Zamawiającego.”**

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. Termin płatności faktury od daty wystawienia z tytułu świadczonych usług został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania wykonawcy. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza modyfikację treści postanowienia umownego w następujący sposób:**

**§ 7 ust. 3 otrzymuje brzmienie: „Należności z tytułu wystawionej faktury będą płatne przelewem przez Zamawiającego na konto Wykonawcy wskazane na fakturze w terminie 21 dni od dnia wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę pod warunkiem, że faktura zostanie dostarczona do Zamawiającego w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia.” Termin płatności faktury może zostać wydłużony o czas stanowiący różnicę pomiędzy datą wystawienia faktury, a datą dostarczenia faktury Zamawiającemu.**

#### **Pytanie 2**

W Załączniku nr 5 Wzór umowy § 5 ust. 3 Zamawiający określa że:

„Ceny jednostkowe poszczególnych asortymentów zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie przetargowej nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy, za wyjątkiem dopuszczalnych zmian określonych w niniejszej umowie.”

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany tych cen pod warunkiem zatwierdzenia ich przez Prezesa UKE?

**W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o potwierdzenie i zaakceptowanie poniższego zapisu dotyczącego zmiany cen w Załączniku nr 5 Wzór umowy § 5 ust. 3.**

„Ceny jednostkowe poszczególnych asortymentów zaoferowane przez Wykonawcę w ofercie przetargowej nie ulegną podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy, za wyjątkiem dopuszczalnych zmian „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe. Jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

Wykonawca jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w SIWZ) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Wykonawca zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny, zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 5 ust. 3 wzoru umowy.**

### **Pytanie 3**

Zamawiający w § 9 Wzoru umowy (załącznik nr 5 do SIWZ) wprowadził szereg kar umownych, których obowiązek zapłaty obciążałby wykonawcę w razie ziszczenia się wskazanych tam przesłanek. W ocenie wykonawcy postanowienia projektu umowy w tym zakresie w sposób rażąco naruszają art. 484 § 2 oraz art. 353<sup>1</sup> w zw. z art. 5 kodeksu cywilnego albowiem kreują po stronie Zamawiającego uprawnienie do żądania zapłaty kwot oderwanych od możliwości poniesienia szkody, nieadekwatnych w stosunku do przedmiotu, rodzaju i charakteru zamówienia i naruszeń, na wypadek których zostały zastrzeżone, co mogłoby prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia się Zamawiającego kosztem wykonawcy.

Jak wskazał Sąd Apelacyjny w Szczecinie w wyroku z dnia 24 kwietnia 2014 r. (sygn. akt I ACa 26/14) „ocenę, czy kara w danym przypadku jest rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 kc należy dokonać w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, a zatem uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony itp.”

Jakkolwiek wykonawca nie podważa prawa Zamawiającego do zastrzeżenia w umowie o zamówienie publiczne kar umownych zmierzających do zabezpieczenia należytego wykonania umowy, to jednak zdaniem wykonawcy kary te powinny pozostawać w związku z zasadniczymi obowiązkami wykonawcy, wynikającymi z przedmiotu zamówienia. W ocenie

wykonawcy, postanowienia projektu umowy w części dotyczącej kar umownych, dyrektywy tej nie spełniają, zarówno pod względem katalogu kar, jak też ich wysokości.

Zgodnie z wyrokiem KIO 2399/15 wprowadzenie kary umownej może nastąpić jedynie w razie możliwości wywołania danym naruszeniem szkody po stronie wierzyciela. Nadto, wysokość kary winna odpowiadać przewidywanej przez Zamawiającego szkodzie związanej z danym naruszeniem. W przeciwnym razie może się okazać, że zastrzeżone zryczałtowane odszkodowanie będzie wykraczać poza swobodę kontraktowania i będzie skutkować koniecznością uznania postanowienia go zastrzegającego za nieważne na podstawie art. 58 kodeksu cywilnego, przede wszystkim z uwagi na sprzeczność z zasadami współżycia społecznego.

**W związku z powyższym wykonawca wnosi o wykreślenie postanowień dotyczących kar umownych z projektu umowy i wniesienie treści w brzmieniu:**

**„Wykonawca, z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, ponosi odpowiedzialność przewidzianą w ustawie z 23 listopada 2012r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012r., poz. 1529, z późn.zm.).”**

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie postanowień dotyczących kar umownych określonych we wzorze umowy.**

**Wskazane kary, wbrew stwierdzeniu Wykonawcy, nie są rażąco wygórowane.**

#### **Pytanie 4**

W załączniku nr 5 do SWIZ Wzór umowy w § 2 ust. 4 Zamawiający określił że:

„Wykonawca, w dniu podpisania umowy ma obowiązek przedłożyć wykaz osób upoważnionych do odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego wraz z pisemnym upoważnieniem do wykonywania przez nich czynności odbioru przesyłek”

**Wykonawca prosi o doprecyzowanie co ma zawierać w/w wykaz osób i czy zamawiający przewiduje możliwość zmiany wykazu w przypadkach zmian organizacyjnych występujących u wykonawcy.**

**Odpowiedź:**

**Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć wykaz osób, zawierający imię i nazwisko osoby/osób upoważnionych przez Wykonawcę do odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego. Odbierający zobowiązany jest posiadać odpowiednie upoważnienie (w oryginale lub kopii poświadczonej za zgodność z oryginałem przez notariusza) do wykonywania powierzonych przez Wykonawcę czynności. Odbierający przesyłki będzie zobowiązany do okazania upoważnienia przy odbiorze przesyłek z siedziby Zamawiającego.**

**W przypadku wystąpienia zmian organizacyjnych Wykonawcy, Wykonawca zobowiązany jest przedłożyć niezwłocznie aktualną listę osób upoważnionych do odbioru korespondencji wraz z upoważnieniami.**

Z up. BURMISTRZA

mgr inż. Igor Łukowiński  
Zastępca Burmistrza ds. Technicznych