

ORG.2630.7.2019

Odpowiedź na zapytania

Gmina Juchnowiec Kościelny informuje, że w dniu 16 grudnia 2019 r. do tut urzędu przesłano zapytania dotyczące ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne pn. „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Urzędu Gminy Juchnowiec Kościelny w latach 2020 - 2021. Zamawiający przekazuje treść pytań i udziela odpowiedzi jak niżej:

Pytanie nr 1

Zamawiający w Załączniku Nr 1 do ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne w pkt 7 oraz w § 2 ust. 2 Załącznika Nr 2 do ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne, wskazał, że Wykonawca zobowiązany jest do dostarczania przesyłek do godziny 10.00 do siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że zgodnie z ustawą Prawo Pocztowe (art. 46 ust. 2 pkt. 5) Wykonawca zobowiązany jest do doręczania przesyłek co najmniej w każdy dzień roboczy i nie mniej niż 5 dni w tygodniu z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Jednocześnie Wykonawca informuje, że zobowiązanie operatora wyznaczonego do doręczania przesyłek w określonych godzinach w istotny sposób narusza art. 46 ust. 2 pkt. 1, który obliguje go do świadczenia usług powszechnych w sposób jednolity w porównywalnych warunkach. Ponadto doręczanie korespondencji do Zamawiającego nie jest przedmiotem postępowania, a obowiązkiem ustawowym Wykonawcy jako operatora wyznaczonego i dotyczy przesyłek nadanych za jego pośrednictwem. Dodatkowo zwracamy uwagę, że doręczenie przesyłek jest konsekwencją umowy zawartej z Nadawcą w chwili jej nadania, natomiast Zamawiający występuje w tym wypadku w roli adresata i nie jest stroną umowy o nadawanie.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu w zakresie rezygnacji z określania konkretnych godzin doręczania przesyłek nadchodzących do Zamawiającego poprzez wykreślenie pkt 7 Załącznika nr 1 do ogłoszenia oraz § 2 ust. 2 Załącznika nr 2 do ogłoszenia.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu poprzez wykreślenie pkt 7 Załącznika nr 1 do ogłoszenia oraz § 2 ust. 2 Załącznika nr 2 do ogłoszenia.

Pytanie nr 2

Zamawiający w pkt 10 Załącznika Nr 1 do ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne określił, że zastrzega sobie prawo do samodzielnego dostarczania przesyłek objętych przedmiotem zamówienia do punktu zlokalizowanego w odległości nie większej niż 2 km od siedziby Zamawiającego.

Wykonawca informuje, że Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. 2013 r., poz. 545 – dalej „Rozporządzenie”) zawiera jedynie wskazanie dotyczące gęstości sieci placówek oraz określa wymagania dotyczące okresów, w których placówki mają pozostać otwarte (par. 25 Rozporządzenia).

Zgodnie z tym Wykonawca będący operatorem wyznaczonym jest zobowiązany do posiadania:

- a) co najmniej jednej placówki pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 6000 mieszkańców na terenie gmin miejskich i gmin miejsko-wiejskich,
- b) co najmniej jednej placówki pocztowej, licząc średnio w skali kraju, przypadającej na 85 km² powierzchni w gminach wiejskich,
- c) na terenie każdej gminy w kraju co najmniej jednej stałej placówki pocztowej czynnej 6 godzin dziennie 5 dni w tygodniu (w dni robocze), w której klienci będą mogli odebrać przesyłkę, przy czym co najmniej w jeden dzień roboczy do godziny 18:00 lub w soboty przez co najmniej 3 godziny.”

Rozporządzenie nie jest wiążące dla Zamawiających, jeśli chodzi o ustalenie warunków, jakim odpowiadać ma sieć Wykonawcy, pozwala jednak na ustalenie, jakie wymogi uznawane są za proporcjonalne przez samego ustawodawcę.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie z zapisów fragmentu dotyczącego usytuowania placówek nadawczych Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapisu dotyczącego usytuowania placówek nadawczych Wykonawcy. Kwestie odległości, które uregulowano w załączniku nr 1 są niezależne od Rozporządzenia, które nie dotyczy Zamawiającego.

Pytanie nr 3

Zamawiający w § 6 ust. 1, projektu umowy stanowiącym Załącznik nr 2 do „Ogłoszenia o zamówienia na usługi społeczne (...)” wskazał, że: „Zapłata należności następować będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze, w terminie do 21 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury VAT”, którą Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć najpóźniej w terminie 7 dni od daty wystawienia. Za dzień dokonania wpłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego”.

Zamawiający określił, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego. 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.

Dodatkowo Wykonawca wyjaśnia, że przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług w art. 106e wymienia niezbędne elementy, które musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k. Faktura korygująca/nota księgowa nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna. Faktura korygująca/nota księgowa oprócz elementów korygowanych odzwierciedla również stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na: *„Zapłata należności następować będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w fakturze, w terminie do 21 dni od daty wystawienia faktury VAT”, którą Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć najpóźniej w terminie 7 dni od daty wystawienia. Za dzień dokonania wpłaty uznaje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy*”.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści § 6 ust. 1 projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 2 do ogłoszenia w powyższym zakresie.

Pytanie nr 4

W celu zabezpieczenia interesu obu Stron zamówienia, Wykonawca wnioskuję o dodanie do § 6 umowy ust. 5 w następującym brzmieniu: *„5. W przypadku opóźnienia w regulowaniu należności przez Zamawiającego, Wykonawca naliczać będzie odsetki ustawowe oraz zastrzega sobie prawo wstrzymania świadczenia usług do czasu uregulowania należności. Odsetki ustawowe za niezapłacone w terminach faktury płacone będą przez Zamawiającego na podstawie noty odsetkowej*”.

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający dodaje w § 6 umowy ust. 5 w następującym brzmieniu: „5. W przypadku opóźnienia w regulowaniu należności przez Zamawiającego, Wykonawca naliczać będzie odsetki ustawowe oraz zastrzega sobie prawo wstrzymania świadczenia usług do czasu uregulowania należności. Odsetki ustawowe za niezapłacone w terminach faktury płacone będą przez Zamawiającego na podstawie noty odsetkowej”.

Pytanie nr 5

Zamawiający w § 7 ust 1 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia wskazuje „w przypadku odstąpienia od umowy Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 5% wynagrodzenia określonego w § 4 ust.1. Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącenia kary wypłaconego wynagrodzenia.

Wykonawca informuje, iż kwestia odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu niewłaściwej realizacji przedmiotu umowy - świadczenie usług pocztowych jest określona w ustawie z dnia 23 listopada 2012r. Prawo pocztowe (Dz.U. z 2018r. poz.2188 ze zm.).

W związku z powyższym Wykonawca wnioskuje o zmniejszenie wysokości kary umownej do 1% wartości wynagrodzenia **od niezrealizowanej części zamówienia.**

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający zmienia zapis w § 7 ust 1 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia „w przypadku odstąpienia od umowy Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 5% wartości wynagrodzenia **od niezrealizowanej części zamówienia.**

Pytanie nr 6

Zamawiający w § 7 ust. 3 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia wskazuje: „Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od umowy w przypadku nie utrzymania określonych w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia warunków punktów doręczeń i odbioru korespondencji ze skutkiem następującym od 1 dnia kolejnego miesiąca po złożonym oświadczeniu o odstąpieniu umowy. W sytuacji wypowiedzenia umowy Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 5% wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1(...).

W nawiązaniu do pytania 5, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów umowy poprzez zmniejszenie wysokości kary umownej do 1% wartości wynagrodzenia **od niezrealizowanej części zamówienia.**

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający zmienia zapis w § 7 ust. 3 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia wskazuje: „Zamawiający jest uprawniony do wypowiedzenia umowy w przypadku nie utrzymania określonych w szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia warunków punktów doręczeń i odbioru korespondencji ze skutkiem następującym od 1 dnia kolejnego miesiąca po złożonym oświadczeniu o wypowiedzenie umowy. W sytuacji wypowiedzenia umowy Zamawiającemu przysługuje kara umowna w wysokości 5% wartości wynagrodzenia od niezrealizowanej części zamówienia.(...).

Pytanie nr 7

Zamawiający w § 7 ust. 9 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia wskazuje: „Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w przypadku, gdy Zamawiający odstąpi od umowy w całości lub w części z powodu okoliczności, leżących po stronie Wykonawcy (...) w wysokości 10% od kwoty wskazanej w §4.”

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów umowy poprzez zmniejszenie wysokości kary umownej do 1% wartości wynagrodzenia **od niezrealizowanej części zamówienia.**

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający zmienia zapis w § 7 ust. 9 projektu Umowy stanowiącym załącznik nr 2 do Ogłoszenia „(...)w wysokości 5% wartości wynagrodzenia od niezrealizowanej części zamówienia.”

Pytanie nr 8

Zamawiający w Załączniku Nr 1 do ogłoszenia o zamówienie na usługi społeczne w pkt 11 Zamawiający zastrzegł prawo samodzielnego dostarczania przesyłek do operatora wyznaczonego wyłączonych z zakresu zamówienia.

Wykonawca informuje, iż dla przesyłek nie będących przedmiotem zamówienia konieczne jest podpisanie odrębnej umowy na zasadach ogólnych, w przypadku braku podpisania umowy realizacja usług, nie będących przedmiotem zamówienia będzie możliwe z zastosowaniem formy opłaty z góry – przy użyciu gotówki – na ogólnie obowiązujących zasadach w dowolnej placówce pocztowej.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wykreślenie pkt 11 w Załączniku nr 1 oraz § 3 ust. 1 pkt 4) w Załączniku nr 2.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu poprzez wykreślenie pkt 11 w Załączniku nr 1 oraz § 3 ust. 1 pkt 4) w Załączniku nr 2.

WÓJT
mgr Krzysztof Marciniowicz

