

Opoczno, dnia 10.02.2020r.

OZ.272.03.2020

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego

„Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Opocznie”

Powiat Opoczyński reprezentowany przez Zarząd Powiatu Opoczyńskiego informuje, że w w/w postępowaniu do Zamawiającego wpłynęły zapytania od Wykonawcy dotyczące treści Ogłoszenia o zamówieniu.

Pytanie 1.

Zamawiający w załączniku nr 3 do oferty (§ 4 ust. 6) wskazał, że *"Wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminiedni kalendarzowych licząc od dnia dostarczenia faktury/rachunku do siedziby Zamawiającego"*, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury - od dnia dostarczenia faktury/rachunku do siedziby 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. 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 biorąc pod uwagę obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe według proponowanego zapisu: „wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy w § 4 ust. 6 w związku z tym, że termin płatności faktury/rachunku stanowi kryterium oceny ofert, mają Państwo możliwość wyboru:

- „- termin płatności faktury/rachunku 7 dni - 20 pkt,
- termin płatności faktury/rachunku 14 dni – 30 pkt
- termin płatności faktury/rachunku 21 dni – 40 pkt”

Reasumując powyższe mają Państwo możliwość zadeklarowania terminu 21 dniowego.

Zamawiający informuje, że zapisy § 4 ust. 6 nie ulegają zmianie, w związku z tym termin płatności faktury zostanie wpisany zgodnie z zadeklarowanym przez Wykonawcę w najkorzystniejszej ofercie terminem, termin regulowany będzie „licząc od dnia dostarczenia faktury/rachunku do siedziby Zamawiającego”.

Pytanie 2.

W treści załącznika nr 3 do zapytania ofertowego (§ 2 ust. 2 pkt.3), Zamawiający wskazał, że:

3) dostarczania przesyłek adresowanych do Zamawiającego, co najmniej raz dziennie, w dni robocze od poniedziałku do piątku, w godz.09:00-11:00, do lokalizacji wymienionej w ust.1 n/n paragrafu.

Przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług pocztowych w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek. W definicji usługi pocztowej (art. 2 ust. 1 ustawy Prawo pocztowe) nie mieści się doręczanie przesyłek – opłaconych przez nadawców i nadchodzących do Zamawiającego. Dodatkowo Zamawiający określa wczesno poranne godziny doręczenia, które nie uwzględniają procesów pocztowych zachodzących przed fazą doręczenia, jak np. przewóz do placówki oddawczej, rozdział materiału na rejony doręczeń, uzupełnienie odpowiedniej dokumentacji, etc. oraz samej fazy doręczenia do siedziby Zamawiającego, która będzie wynikała z obsługi rejonu doręczeń dla danej lokalizacji.

Czy w związku z powyższym Zamawiający dopuszcza wykreślenie wskazanego zapisu o godzinie doręczania przesyłek, ponieważ zapisy dotyczące terminów doręczania przesyłek pocztowych (wskaźniki czasu przebiegu przesyłek pocztowych w obrocie krajowym) uregulowane są Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego oraz w ustawie Prawo Pocztove?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza wykreślenia zapisu § 2 ust. 2 pkt.3 z projektu umowy.

Pytanie 3.

Zamawiający w załączniku nr 3 do zapytania ofertowego (§ 4 ust. 7),wskazał, że *"za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego"*.

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: „za dzień zapłaty strony przyjmują dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza zmiany zapisów w projekcie umowy w § 4 ust. 7.

Pytanie 4.

Zamawiający w § 7ust.2 projektu Umowy wskazał, że w przypadku nieterminowego odbioru przez Wykonawcę przesyłek przygotowanych do nadania , Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 2 % z miesięcznej kwoty wynagrodzenia, z miesiąca w którym zdarzenie nastąpiło, za każdy dzień opóźnienia.

Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub należytego wykonania przepisów Zgodnie z art. 87 w/w ustawy do odpowiedzialności operatorów za

niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy Kodeksu cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanymi w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie 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 (kary umownej). 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 rażąco wygórowana (a z takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia we wzorze umowy). Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień Zaproszenia do złożenia oferty z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest 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.

Nawet zaaprobowanie zapisów umowy w obecnym kształcie nie wyklucza możliwości miarkowania wysokości kary umownej przez sąd na podstawie art. 484 § 2, jeżeli tylko ma ona rażąco wygórowany charakter. Sama praktyka rynku pocztowego wypracowała ponadto powszechnie przyjęte i stosowane wysokości kar, które operator, nie chcąc stracić zaufania u obecnych oraz potencjalnych klientów, jest w stanie respektować. Są one niższe niż te zaproponowane przez Zamawiającego, można zatem stwierdzić, że w warunkach realizacji przedmiotowego zamówienia również byłyby wystarczające.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 7 ust. 2 projektu umowy, przed zmianą:

„2. W przypadku nieterminowego odbioru przez Wykonawcę przesyłek przygotowanych do nadania, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 2% z miesięcznej kwoty wynagrodzenia, z miesiąca w którym zdarzenie nastąpiło, za każdy dzień opóźnienia.”,
który po wprowadzeniu zmian otrzymuje brzmienie:

„2. W przypadku nieterminowego odbioru przez Wykonawcę przesyłek przygotowanych do nadania, Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 0,5% z miesięcznej kwoty wynagrodzenia, z miesiąca w którym zdarzenie nastąpiło, za każdy dzień opóźnienia.”

Pytanie 5.

Zamawiający w § 7 ust.4 oraz 5 projektu Umowy wskazał równoznaczną karę umowną dla Zamawiającego oraz Wykonawcy w wysokości 10% ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 4 ust.2 niniejszej umowy w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze stron.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, 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.

Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie Wykonawcy postanowień zawartych w § 7 ust. 4 oraz 5 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo Pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 7 ust. 4 oraz 5 projektu umowy, przed zmianą:

„4. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 10 % ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 4 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze stron z winy Zamawiającego.

5. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 % ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 4 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze stron z winy Wykonawcy.”,

które po wprowadzeniu zmian otrzymują brzmienie:

„4. Zamawiający zobowiązany jest zapłacić Wykonawcy karę umowną w wysokości 5 % ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 4 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze stron z winy Zamawiającego.

5. Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5 % ceny ofertowej brutto, o której mowa w § 4 ust. 2 niniejszej umowy w przypadku odstąpienia od umowy albo jej rozwiązania przez którąkolwiek ze stron z winy Wykonawcy.”

Pytanie 6.

Zamawiający wskazał, w § 2 ust. 2 pkt. 4) projektu Umowy bezpośredni odbiór jeden raz dziennie, w dni robocze od poniedziałku do czwartku, w godz. 14:30-15:00, w piątek 13:30-14:00 przesyłek przygotowanych do nadania.

W związku z powyższym Wykonawca informuje, iż odbiór przesyłek (niebędących przesyłkami kurierskimi w systemie „od drzwi do drzwi”) nie mieści się w definicji usług pocztowych. Wykonawca świadczy płatną usługę odbioru przesyłek a opłata za tę usługę jest opodatkowana podatkiem od towarów i usług .

Jednocześnie Wykonawca informuje, że zgodnie z regulaminem Wykonawcy usługa odbioru korespondencji jest realizowana odpłatnie, a opłata jest uzależniona między innymi od liczby zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu.

Wobec powyższego Wykonawca wnosi o uzupełnienie przedmiotu umowy i formularza cenowego o osobną pozycję „Odbiór przesyłek z siedzib Zamawiającego”.

Odpowiedź:

Zamawiający uzupełnił przedmiot umowy oraz formularz cenowy o pozycję „Miesięczny koszt odbioru przesyłek z siedziby Zamawiającego”. Poprawione załączniki zamieszczone zostaną na stronie www.bip.opoczno.gov.pl

ZATWIERDZIŁ:
STAROSTA OPOCZYŃSKI
MARCIN BARANOWSKI