

Zielona Góra, 03.09.2020 r.

Znak sprawy: OR.273.7.2020

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SIWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Powiatu Zielonogórskiego.”

W związku z pytaniami Wykonawcy, Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j.Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) udziela wyjaśnień:

Pytanie nr 1:

Zgodnie z SIWZ pkt XVI ppkt 13 „Należność wynikającą z faktury Zamawiający regulować będzie przelewem w terminie do dni od daty jej otrzymania. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego 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 sporządzania 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.

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: „w terminie do dni od daty jej wystawienia”?

Pragniemy zwrócić także uwagę na fakt, że określenie momentu zapłaty jako dzień obciążenia rachunku Zamawiającego 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. 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 dokonania zapłaty przyjmuje się dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę określenia dnia zapłaty.

Pytanie nr 2:

Zgodnie z SIWZ pkt XVI ppkt 19 a) i b) Zamawiający może naliczyć karę za odstąpienie Zamawiającego od umowy z przyczyn za które odpowiada Wykonawca oraz za odstąpienie Wykonawcy od umowy bez podania istotnej przyczyny, „w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – załącznik nr 3 do SIWZ.”

Przewidziana przez Zamawiającego kara jest niewspółmiernie wysoka do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kary umownej jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanej przyczyny stanowiącej podstawę jej naliczenia. Wykorzystywanie przez Zamawiającego - będącego silniejszą stroną stosunku prawnego powstającego w wyniku udzielenia zamówienia - jego pozycji do zastrzegania na swoją rzecz kar umownych, których wysokość jest wygórowana jest sprzeczne z zasadami współzycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 3531 Kodeksu cywilnego granice swobody umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określanie istotnych

warunków przyszej umowy sprawia, że umowa o udzielenie zamówienia staje się niejako umową adhezyjną, podczas gdy winna zmierzać do zabezpieczenia interesów obu stron, a kara umowna nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Ponadto, biorąc pod uwagę, że odstąpienie od umowy mogłoby teoretycznie nastąpić nawet pod koniec okresu jej obowiązywania, kara mogłaby zostać uznana za zbyt wygórowaną w stosunku do wartości pozostałej do zrealizowania części umowy i pozostałego czasu jej obowiązywania.

Czy w Związku z powyższym Zamawiający dopuszcza możliwość zmniejszenia wysokości kary umownej do 1,5% lub ograniczenie jej kwoty poprzez zmianę treści na następującą: „w wysokości 3% ceny ofertowej brutto, o której mowa w Formularzu ofertowym – załącznik nr 3 do SIWZ z niezrealizowanej części umowy”?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie wysokości kary umownej lub ograniczenie jej kwoty.

W konsekwencji pytań Wykonawcy, Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j.Dz. U. z 2019 r., poz. 1843) zmienia treść SIWZ w zakresie pkt XVI ppkt. 13:

Przed zmianą:

„Należność wynikającą z faktury Zamawiający regulować będzie przelewem w terminie do dni od daty jej otrzymania. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku Zamawiającego.”

Po zmianie:

„Należność wynikającą z faktury Zamawiający regulować będzie przelewem w terminie do dni od daty jej wystawienia. Za dzień dokonania zapłaty przyjmuje się dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.”

Powyższa zmiana stanowi integralną część SIWZ.

Otrzymują:

- Wykonawca
- strona internetowa
- a/a.

STARGOSTA
Z poważaniem

Krzysztof Romankiewicz