

Wągrowiec, 26.11.2021 r.

Powiat Wągrowiecki
ul. Kościuszki 15
62-100 Wągrowiec

TREŚĆ ZAPYTAŃ ORAZ WYJAŚNIENIA NR 1 DO ZAPISÓW SWZ

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) – „dalej ustawa Pzp” pn. „**Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w 2022 roku dla Starostwa Powiatowego w Wągrowcu**”.

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Pzp Zamawiający udostępni treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do treści SWZ.

PYTANIE 1

SWZ XXII ust. 14

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 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.

Ze względu na fakt, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający prosi o 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

Zamawiający nie wprowadza zmian w proponowanym zakresie.

PYTANIE 2

SWZ XXII ust. 28, 29.

Zgodnie z zapisami dokumentacji przetargowej usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztove (Dz. U. z dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów Rozdziału 8 wskazanej ustawy. 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. Zatem w przypadku wykonania lub nienależytego wykonania usługi pocztowej, w pierwszej kolejności znajdują zastosowanie przepisy w/w ustawy i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami), nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej. Ponadto, zastrzeżenie kary 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 (kara umowna). Nadto art. 484 kodeksu cywilnego stanowi m.in. jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej.

Z uwagi na niezgodność przywołanego zapisu z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego wskazanych zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych, co zresztą sam Zamawiający precyzuje w zapisie „(SWZ XXII ust. 2)”

Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych wówczas Wykonawca prosi o zmianę zapisów na następujące:

28. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 1% niewykorzystanego wynagrodzenia, o którym mowa pkt 18.

29. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną z tytułu odstąpienia Zamawiającego lub Wykonawcy od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego – w wysokości 1% niewykorzystanego wynagrodzenia, o którym mowa pkt 18. Wykonawca nie ma prawa dokonać obciążenia Zamawiającego ww. karą w przypadku jeżeli odstąpienie od umowy przez Zamawiającego nastąpi z przyczyn, o których mowa w pkt 34.

ODPOWIEDŹ 2

Zamawiający nie wprowadza zmian w proponowanym zakresie.

Tomasz Kranc

Starosta Wągrowiecki
/-podpisano elektronicznie/