

**BIURO ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

ul. Kuźnicza 49/55, pok. 100
50-138 Wrocław

tel. +48 71 375 22 34
fax +48 71 375 24 72

bzp@uwr.edu.pl | www.uni.wroc.pl

Wrocław, dnia 7 września 2022 r.

nr postępowania: BZP.2711.12.2022.GS

Wykonawcy

(informacja zamieszczona na stronie
internetowej prowadzonego postępowania)

INFORMACJA NR 6 DLA WYKONAWCÓW

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym na realizację zadania pn.:
Świadczenie usługi kurierskiej w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Uniwersytetu Wrocławskiego.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) dalej: uPzp, Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami do przedmiotowego postępowania:

Pytanie nr 1:

Wykonawca wnosi o modyfikację wzoru umowy w zakresie usunięcia zapisów § 11 ust. 3 – 5 oraz modyfikację zapisów § 11 ust. 2 i Załącznika nr 6 do wzoru umowy i nadanie mu brzmienia:

„ W trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie wykonawca przedłoży zamawiającemu wskazany poniżej dowód, w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę lub podwykonawcę osób wykonujących wskazane w ust.1 czynności w trakcie realizacji zamówienia:

- a) oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę co najmniej w 50 % osób określonych w ust.1. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę co najmniej 50 % oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.

Przedmiotowa zmiana umożliwi złożenie oświadczenia, Wykonawca w zakresie fazy doręczenia zatrudnia około 40 tys. doręczycieli listowych i paczkowy i nie jest w stanie, mając na uwadze rotacje w tej grupie podać dokładnie ilości i rodzaju umów o pracę oraz wymiaru etatu.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dokonuje zmiany Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Zmianie ulega Rozdział XIX pkt 1 SWZ poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

1. W związku z zastosowaniem klauzuli społecznej na podstawie art. 95 ustawy Pzp, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę i Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, tj. czynności dostarczania i odbioru przesyłek od Zamawiającego.

Jest:

1. W związku z zastosowaniem klauzuli społecznej na podstawie art. 95 ustawy Pzp, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę i Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, tj. **czynności administracyjno-biurowe polegające m.in. na koordynowaniu pracy kurierów.**

Zmianie ulega § 11 ust. 1 Wzoru umowy poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

1. W związku z zastosowaniem klauzuli społecznej na podstawie art. 95 ustawy Pzp, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę i Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, tj. czynności dostarczania i odbioru przesyłek od Zamawiającego.

Jest:

1. W związku z zastosowaniem klauzuli społecznej na podstawie art. 95 ustawy Pzp, Zamawiający wymaga zatrudnienia przez Wykonawcę i Podwykonawcę na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w zakresie realizacji zamówienia w sposób określony w art. 22 § 1 ustawy z 26 czerwca 1974 r. – Kodeks pracy, tj. **czynności administracyjno-biurowe polegające m.in. na koordynowaniu pracy kurierów.**

W pozostałym zakresie Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zmian.

Pytanie nr 2:

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 2 pkt 1 wzoru umowy i nadanie nowego brzmienia „przesyłki krajowe standardowe – doręczane adresatom zgodnie z regulaminem Wykonawcy”.

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy oraz Załącznika nr 3 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia.

Zmianie ulega § 2 pkt 1 Wzoru umowy poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

- 1) przesyłki krajowe standardowe – doręczane adresatom maksymalnie do 24 godzin od godziny odebrania przesyłki przez kuriera.

Jest:

- 1) przesyłki krajowe standardowe – **doręczane adresatom zgodnie z regulaminem Wykonawcy.**

Zmianie ulega pkt 15 lit. a) Opisu przedmiotu zamówienia poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

- a) przesyłki krajowe standardowe – doręczane adresatom maksymalnie do 24 godzin od godziny odebrania przesyłki przez kuriera.

Jest:

- a) przesyłki krajowe standardowe – **doręczane adresatom zgodnie z regulaminem Wykonawcy.**

Pytanie nr 3:

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 3 pkt. 1 i 2 Wzoru umowy oraz Opisu przedmiotu zamówienia poprzez zamianę godziny 7.30 na godz. 8.00. ze względu na funkcjonowanie infolinii od godz. 8.00.

Odpowiedź nr 3:

Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy oraz Załącznika nr 3 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia.

Zmianie ulega § 3 pkt 1 i 2 Wzoru umowy poprzez nadanie im nowego brzmienia:

Było:

- 1) Usługa będzie zlecana telefonicznie lub drogą elektroniczną za pośrednictwem strony internetowej, zgodnie z Formularzem cenowym, stanowiącym załącznik nr 2 do umowy. Zlecenia będą przekazywane przez pracowników Zamawiającego w godzinach: od godz. 7.30 do godz. 15.30.
- 2) Odbiór przesyłki od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku od godz. 7.30 do godz. 20.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Jest:

- 1) Usługa będzie zlecana telefonicznie lub drogą elektroniczną za pośrednictwem strony internetowej, zgodnie z Formularzem cenowym, stanowiącym załącznik nr 2 do umowy. Zlecenia będą przekazywane przez pracowników Zamawiającego w godzinach: od godz. 8.00 do godz. 15.30.
- 2) Odbiór przesyłki od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku od godz. 8.00 do godz. 20.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Zmianie ulega pkt 8 i 12 Opisu przedmiotu zamówienia poprzez nadanie im nowego brzmienia:

Było:

8. Wykonawca będzie każdorazowo realizował usługi kurierskie po otrzymaniu od Zamawiającego zlecenia telefonicznie lub drogą elektroniczną za pośrednictwem strony internetowej . Zlecenia będą przekazywane przez pracowników Zamawiającego w godzinach: od godz. 7.30 do godz. 15.30.
12. Odbiór przesyłek kurierskich od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku od godz. 7.30 do godz. 20.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Jest:

8. Wykonawca będzie każdorazowo realizował usługi kurierskie po otrzymaniu od Zamawiającego zlecenia telefonicznie lub drogą elektroniczną za pośrednictwem strony internetowej . Zlecenia będą przekazywane przez pracowników Zamawiającego w godzinach: od godz. 8.00 do godz. 15.30.
12. Odbiór przesyłek kurierskich od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku od godz. 8.00 do godz. 20.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Pytanie nr 4:

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 3 pkt 12 wzoru umowy oraz Opisu przedmiotu zamówienia i nadanie nowego brzmienia „W przypadku nieobecności adresata lub upoważnionego odbiorcy przesyłka kurierska będzie doręczana zgodnie z regulaminem Wykonawcy”?

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający wyraża zgodę i dokonuje modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy oraz Załącznika nr 3 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia.

Zmianie ulega § 3 pkt 12 Wzoru umowy poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

- 12)W przypadku nieobecności adresata lub upoważnionego odbiorcy przesyłka kurierska będzie awizowana, tzn. kurier pozostawi zawiadomienie (awizo) o próbie doręczenia przesyłki. Awizo musi zawierać numer kontaktowy, pod którym adresat przesyłki będzie mógł ustalić termin powtórnego doręczenia przesyłki w terminie do 3 dni od dnia pozostawienia awizo przez kuriera. Po drugiej bezskutecznej próbie doręczenia przesyłki będzie ona zwracana do Zamawiającego.

Jest:

- 12)W przypadku nieobecności adresata lub upoważnionego odbiorcy przesyłka kurierska **będzie doręczana zgodnie z regulaminem Wykonawcy.**

Zmianie ulega pkt 26 Opisu przedmiotu zamówienia poprzez nadanie mi nowego brzmienia:

Było:

26. W przypadku nieobecności adresata lub upoważnionego odbiorcy przesyłka kurierska będzie awizowana tzn. kurier pozostawi zawiadomienie (awizo) o próbie doręczenia przesyłki. Awizo musi zawierać numer kontaktowy, pod którym adresat przesyłki będzie mógł ustalić termin powtórnego doręczenia przesyłki w terminie do 3 dni od dnia

pozostawienia awizo przez kuriera. Po drugiej bezskutecznej próbie doręczenia przesyłki będzie ona zwracana do Zamawiającego.

Jest:

26. W przypadku nieobecności adresata lub upoważnionego odbiorcy przesyłka kurierska **będzie doręczana zgodnie z regulaminem Wykonawcy.**

Pytanie nr 5:

Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu § 4 pkt 10 i 11 wzoru umowy poprzez jego wykreślenie. Miesięczne zestawienie kosztów w postaci specyfikacji zgodnie z pkt 12 wystawia Wykonawca z systemu fakturowania. **Zamawiający ma pogląd do elektronicznego nadawcy darmowej aplikacji w zakresie informacji o nadanych przesyłkach co do ich ilości.**

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 6:

Z dniem 1 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 12 kwietnia 2019 r., wprowadzająca zmiany w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług, umożliwiające utworzenie wykazu podatników VAT (tak zwaną Białą listę podatników). W wykazie zamieszczone są m.in. numery zgłoszonych przez podatników rachunków rozliczeniowych, o których mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, lub imiennych rachunków w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, której podmiot jest członkiem, otwartych w związku z prowadzoną przez członka działalnością gospodarczą.

Podatnicy dostarczający towary i usługi na masową skalę (np. operatorzy sieci komórkowych, dostawcy mediów, operatorzy pocztowi, w tym Wykonawca), oprócz wyżej wymienionych rachunków rozliczeniowych, w celach operacyjnych wykorzystują rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych), utworzone do rachunków rozliczeniowych, podlegających zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego. Z kolei numery rachunków wirtualnych nie podlegają zgłoszeniu do Urzędu Skarbowego, zatem nie są widoczne w wykazie podatników VAT. Środki pieniężne wpływają (i są księgowane przez bank) na jeden z rachunków rozliczeniowych, z którym rachunki wirtualne (spersonalizowane numery rachunków bankowych) są powiązane. Rachunki wirtualne stosowane są w celu zautomatyzowania i ułatwienia rozliczeń – ich użycie przez wpłacających powoduje, iż system sam rozpoznaje wszystkie parametry przelewu i dokonywane jest jego automatyczne księgowanie na rachunku bieżącym prowadzonym na rzecz sprzedawcy. Bank nie dokonuje fizycznych księgowania na rachunkach wirtualnych, ani nie generuje dla nich wyciągów bankowych.

Należy również zaznaczyć, iż rachunki wirtualne nie są rachunkami rozliczeniowymi w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. - Prawo bankowe, co potwierdził Dyrektor Krajowej Informacji Skarbowej w interpretacji z 15 listopada 2019 r. (nr 0111-KDIB3-2.4018.16.2019.1.MD). Wpłaty na rachunki wirtualne, które są powiązane z rachunkiem rozliczeniowym są traktowane jak wpłaty na rachunek rozliczeniowy, który podlega zgłoszeniu do urzędu skarbowego. Natomiast same rachunki wirtualne nie podlegają obowiązkowi zgłaszania do urzędu skarbowego w celu ich zamieszczenia w wykazie.

Mając na uwadze powyższe, brak wskazanego na fakturze/w umowie rachunku wirtualnego, na wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług nie zwalnia kontrahenta od zapłaty zobowiązania na ten rachunek, a także nie upoważnia do dokonania zapłaty na dowolnie wybrany rachunek wykonawcy spośród rachunków widocznych w wykazie, z których niektóre są rachunkami prowadzonymi w walutach obcych.

Dodatkowo należy mieć na uwadze, iż ustawodawca przewidział możliwość niwelowania negatywnych skutków wynikających z dokonania płatności na rachunek inny, niż zawarty w wykazie podmiotów, o którym mowa w art. 96b ustawy o VAT poprzez odpowiednie złożenie zawiadomienia, o którym mowa w art. 117ba § 3 Ordynacji podatkowej.

Uwzględniając przedstawioną argumentację, Wykonawca wnosi o modyfikację treści projektu umowy i uwzględnienie następujących postanowień:

1. Zamawiający będzie dokonywał płatności na rachunek bankowy nr lub inny wskazany na fakturze lub innym dokumencie, na podstawie którego Zamawiający ma dokonać płatności.
2. Wykonawca oświadcza, iż rachunek bankowy o którym mowa w ust. 1 jest rachunkiem wirtualnym (zwany dalej wirtualnym rachunkiem bankowym) i nie jest rachunkiem

rozliczeniowym, o którym mowa w art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe.

3. Wykonawca potwierdza, iż rachunek bankowy, o którym mowa w ust. 1 jest powiązany z rachunkiem bankowym, który jest rachunkiem rozliczeniowym w rozumieniu art. 49 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. – Prawo bankowe i został zgłoszony do właściwego urzędu skarbowego oraz został umieszczony i będzie uwidoczniony przez cały okres trwania i rozliczenia Umowy w wykazie, o którym mowa w art. 96b ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług prowadzonym przez Szefa Krajowej Administracji Skarbowej (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174, z późn. zm. dalej: Wykaz).

4. Wykonawca zobowiązuje się powiadomić niezwłocznie Zamawiającego o wszelkich zmianach rachunków, o których mowa w ust. 1 i 3, w szczególności o wykreśleniu jego rozliczeniowego rachunku bankowego z Wykazu lub utraty charakteru czynnego podatnika VAT.

Modyfikacja treści projektu umowy i uwzględnienie proponowanych postanowień będą zgodne z przepisami i stanowiskiem organów podatkowych. Jednocześnie nie będą przejawem naruszenia zasady konkurencyjności i zasady równego traktowania Wykonawców, wyrażonych w Ustawie Prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Pytanie nr 7:

Wykonawca wnosi doprecyzowanie, czy pod pojęciem „prawidłowo wystawionej faktury” Zamawiający ma na myśli fakturę, zawierającą wszystkie elementy określone Ustawą o podatku od towaru i usług w artykule 106e? Ustawa określa tylko wymogi formalna prawne natomiast błędy merytoryczne korygowane są faktura korektą.

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający informuje, że za prawidłowo wystawioną fakturę uzna zawierającą wszystkie elementy określone w ustawie o podatku od towarów i usług.

Pytanie nr 8:

Zamawiający określił, że należności wynikające z prawidłowo wystawionych faktur, Zamawiający regulować będzie przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy, numer rachunku w terminie do 30 dni od dnia jej otrzymania.

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu o terminie płatności na:

„Termin płatności faktur VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury”

oraz czy Zamawiający dopuszcza możliwość przekazywania faktur drogą elektroniczną np. pdf i dokonania zmian dotyczących tej kwestii we wzorze umowy, zgodnie z Opisem przedmiotu zamówienia pkt 37?

Odpowiedź nr 8:

Zamawiający nie wyraża zgody w zakresie zmiany terminu płatności oraz informuje, że dopuszcza możliwość przekazywania faktur drogą elektroniczną w formie np. pdf i w związku z tym dokonuje modyfikacji Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Zmianie ulega § 4 ust. 13 Wzoru umowy poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było:

13. Płatność za faktycznie wykonane usługi kurierskie będzie następować raz w miesiącu na podstawie prawidłowo wystawionych i doręczonych przez Wykonawcę Zamawiającemu zbiorczych faktur.

Jest:

13. Płatność za faktycznie wykonane usługi kurierskie będzie następować raz w miesiącu na podstawie prawidłowo wystawionych i doręczonych przez Wykonawcę Zamawiającemu zbiorczych faktur **w wersji papierowej bez dodatkowych opłat lub na podstawie skanu faktury przesłanej na adres mailowy Zamawiającego: ko@uwr.edu.pl.**

Pytanie nr 9:

Dotyczy Załącznika nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Zamawiający określił, że: za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku Zamawiającego.

Zamawiający określa, 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 rozliczenia 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 wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”?

Odpowiedź nr 9:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 10:

Zamawiający w § 9 wzoru umowy ustanawia kary umowne. Wykonawca wskazuje, iż postanowienia wzoru umowy w tym zakresie, w szczególności wysokości kar umownych są sformułowane w sposób naruszający naczelne zasady zamówień publicznych co uniemożliwia de facto złożenie oferty przez Wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazania wymaga, że budzącym wątpliwości stwierdzeniem jest fakt – wynikający z treści wzoru umowy, że to Zamawiający jednostronnie stwierdza, czy zaszły okoliczności mogące stanowić podstawę do nałożenia kar (brak w umowie opisanego procesu weryfikacji należytego wykonania umowy i sposobu wspólnej weryfikacji prawidłowości wykonania przedmiotu zamówienia), co świadczy o tym, że Zamawiający stawia się na pozycji uprzywilejowanej zakłócając jedną z naczelnych zasad prawa wynikających, zarówno z prawa zamówień publicznych (równości stron postępowania), jak i kodeksu cywilnego (równości stron stosunku cywilnoprawnego). Konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej szczególnie w § 9 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu. Jak wskazuje bowiem orzecznictwo np. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 kwietnia 2014 roku (Sygn. akt: IV CSK 416/13) "w przypadkach dużej dysproporcji między wysokością zastrzeżonej kary umownej a interesem wierzyciela chronionym za pomocą kary umownej dopuszczalne jest – na podstawie art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego – zmniejszenie kary umownej przez sąd, na żądanie dłużnika. Zmniejszenie zastrzeżonej kary umownej opierać się może na łącznym stosowaniu obu wskazanych w art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego podstaw miarkowania. Jest tak wtedy, gdy kara umowna po zmniejszeniu jej z powodu wykonania zobowiązania w znacznej części pozostaje nadal rażąco wygórowana". W takiej sytuacji dany wykonawca będzie korzystał z możliwości miarkowania kary wskazanej w art. 484 § 2 kodeksu cywilnego, zwłaszcza mając na uwadze, iż przy tak ogólnym i niedoprecyzowanym sposobie formułowania podstawy do skorzystania z kary umownej można przyjąć, iż Zamawiający będzie korzystał ze swojego uprawnienia w sytuacji zrealizowania przez wykonawcę znaczącej części przedmiotu zamówienia w danym okresie rozliczeniowym, czy wręcz w okresie trwania umowy. Zasadność takiego stanowiska znowu znajduje potwierdzenie w orzecznictwie. Zgodnie bowiem z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Białymstoku z dnia 26 lutego 2014 roku (Sygn. akt : I ACa 710/13) "możliwość miarkowania kary umownej ze względu na wykonanie zobowiązania w znacznej części powinna ograniczać się do przypadków, gdy kara umowna ustalona jest w stałej wysokości bez względu na zakres uchybień dłużnika; jeżeli zaś strony w umowie różnicowały karę umowną w zależności od stopnia niewykonania zobowiązania lub rodzaju i wagi konkretnego uchybienia, to dłużnik nie może powoływać się na wykonanie zobowiązania w znacznej części jako na przesłankę miarkowania. Będzie tak wówczas gdy kara umowna ustalona jest w postaci stawki dziennej lub tygodniowej. Z kolei przy przesłance rażąco wygórowanej kary umownej należy się kierować stosunkiem tej kary do należnego uprawnionemu odszkodowania, które należałoby się mu na zasadach ogólnych – a nie relacją kary do świadczenia głównego, do interesu wierzyciela oraz do szkody". Zatem punktem wyjścia dla rozważań nad dopuszczalną

wysokością kary umownej powinno być określenie funkcji, jaką ta instytucja ma pełnić w obrocie gospodarczym. Celem unormowania instytucji kar umownych było zapewnienie stronie pewności poprawnego wykonania zobowiązania wynikającego z umowy, a nie stworzenie jednemu z kontrahentów okazji do wzbogacenia się kosztem drugiej strony. Kara stanowi bowiem odszkodowanie umowne, odszkodowanie natomiast nie powinno przewyższać szkody ani stanowić źródła wzbogacenia się poszkodowanego. Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający, do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej (jako, że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego. Co więcej, ustalenie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kwestię motywacji jako jednego z czynników branych pod uwagę przy dokonywaniu oceny, czy kara umowna ma wygórowaną wysokość, poruszyła także Krajowa Izba Odwoławcza: „o karze rażąco wygórowanej można mówić w sytuacji, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się” (orzeczenie KIO/UZP1839/09 z dnia 19 lutego 2012 roku). Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy. Praktykę obciążania Wykonawcy karą w wysokości nieadekwatnej do stopnia niewywiązywania się z obowiązków umownych, przy jednoczesnym braku wyznaczenia odpowiedniego terminu na usunięcie naruszeń zakwestionowała KIO w wyroku z dnia 6 września 2011 roku (sygn. akt KIO 1800/11): „Zamawiający w ogóle nie uwzględnił możliwości niezwłocznego usunięcia ewentualnych usterek przez Wykonawcę. Fakt ten sugerowałby, iż celem Zamawiającego nie jest dążenie do należytego wykonania umowy, a samo karanie Wykonawcy nawet za drobne i możliwe niezwłocznie do usunięcia usterki, co narusza art. 5 kc, art. 353¹ kc w zw. z art. 14 ustawy pzp”. Zgodnie z cytowanym orzeczeniem, represyjny charakter kary umownej nie powinien dominować nad jej odszkodowawczą funkcją. Ponadto wskazać należy, że wyrażona w art. 353¹ kc swoboda umów (z której Zamawiający mógłby wyciągać błędny wniosek, że wysokość kary umownej można ustalić w dowolnej wysokości), nie ma charakteru absolutnego i doznaje ograniczeń wynikających m. in. z właściwości stosunku prawnego, czy zasad współżycia społecznego. Podkreślić należy, że nawet podpisanie umowy, w której zastrzeżono wygórowane kary umowne, nie wyłącza ochrony strony, która w wyniku nałożenia rażąco wysokich kar zostałaby pokrzywdzona. Dlatego 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. Przewidziane w § 8 kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez ich wykreślenie i odwołanie się wyłącznie do zasad odpowiedzialności odszkodowawczej wynikających z przepisów ogólnych lub zmianę ich wysokości na: ust. 2 na 1%, ust. 3 na 1%, wykreślić ust. 4, 5 i 6 – odpowiedzialność wynika z Regulaminu usługi, ust. 11 na 30 zł ?

Odpowiedź nr 10:

Zamawiający nie wyraża zgody na wskazane propozycje zmian treści umowy. Rozwiązania dot. kar umownych są dopuszczalne i powszechnie stosowane.

Pytanie nr 11:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.
Poz. 1.1, 1.2 proszę o określenie formatu przesyłek:

Format	Wymiar max.: W x S x D [cm]	Masa max.	Odbiór:
S	9 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
M	20 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
L	42 x 40 x 65	20 kg	Kurier, Punkt, Automat
XL	60 x 60 x 70	20 kg	Kurier, Punkt
2XL	jeżeli którykolwiek z wymiarów lub masa przekracza parametry z formatu XL Wymiar max.: Wys.+Szer.+Dł. ≤ 250 cm (max. Dł. = 120 cm)	30 kg (z opcją rozszerzenia do 50 kg)	Kurier

Nadawca jest zobowiązany do wskazywania właściwego formatu przesyłki

Nadanie przesyłki o masie powyżej 30 do 50 kg możliwe będzie po uiszczeniu opłaty za usługę dodatkową – Masa powyżej 30 do 50 kg.

Odpowiedź nr 11:

W Załączniku nr 1A do SWZ - Formularz kalkulacji cenowej zastosowano podział przesyłek kurierskich na kategorie wagowe. Zamawiający nie przewiduje określenia formatu przesyłek.

Pytanie nr 12:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 2.- 2.1. proszę o określenie do jakich formatów przesyłek zastosowanie będą mieć usługi dodatkowe:

2.	Przesyłki kurierskie krajowe-usługi dodatkowe
2.1.	doręczenie do godz. przedpołudniowych
2.1.	potwierdzenie doręczenia albo zwrotu
2.1.	potwierdzenie odbioru

Odpowiedź nr 12:

W Załączniku nr 1A do SWZ - Formularz kalkulacji cenowej zastosowano podział przesyłek kurierskich na kategorie wagowe. Zamawiający nie przewiduje określenia formatu przesyłek.

Pytanie nr 13:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 2.1. - Czy cena dotyczy doręczenia do godz. 9:00 czy do godz. 12:00?

2.1.	doręczenie do godz. przedpołudniowych
------	---------------------------------------

Odpowiedź nr 13:

Zamawiający informuje, że cena dotyczy doręczenia do godziny 12:00.

Pytanie nr 14:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 2.1. - Potwierdzenie odbioru czy jako przesyłka (...) czy jako przesyłka listowa nierejestrowana priorytetowa?

2.1.	potwierdzenie odbioru
------	-----------------------

Odpowiedź nr 14:

Zamawiający informuje, że ww. pozycja dotyczy potwierdzenia odbioru przesyłki kurierskiej.

Pytanie nr 15:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 3.-3.1. - Proszę o doprecyzowanie formatów oraz odległości w km:

3.	Kurier miejski
----	----------------

3.1.	usługa kuriera miejskiego
------	---------------------------

Poz. 4.-4.3. - Proszę o doprecyzowanie formatów oraz odległości w km:

4.	Kurier miejski-usługi dodatkowe
4.1.	Kurier miejski-ostrożnie
4.2.	Kurier miejski dokumenty zwrotne
4.3.	Kurier miejski potwierdzenie odbioru

Odpowiedź nr 15:

Zamawiający informuje, że usługi określone we wskazanych pozycjach dotyczą doręczenia przesyłek w granicach miasta nadania przesyłki kurierskiej – wszystkich formatów. Sprecyzowanie odległości i formatów nie jest możliwe.

Pytanie nr 16:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 4.3. - Potwierdzenie odbioru czy jako przesyłka (...) czy jako przesyłka listowa nieregistrowana priorytetowa?

4.3.	Kurier miejski potwierdzenie odbioru
------	--------------------------------------

Odpowiedź nr 16:

Zamawiający informuje, że ww. pozycja dotyczy potwierdzenia odbioru przesyłki kurierskiej.

Pytanie nr 17:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 5.-10.2. Przesyłki kurierskie zagraniczne świadczone są wyłącznie do 20 kg.

Odpowiedź nr 17:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Pytanie nr 18:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.

Poz. 5.-5.2. - Proszę o określenie konkretnych krajów lub informacji czy przesyłki są w strefie A z wyłączeniem Czech i Słowacji:

5.	Przesyłki kurierskie zagraniczne Europa
5.1.	do 30 kg
5.2.	od 30kg

Poz. 6.-8.2. - Proszę o określenie konkretnych krajów

6.	Przesyłki kurierskie zagraniczne Ameryka Pn
6.1.	do 30 kg
6.2.	od 30kg
7.	Przesyłki kurierskie zagraniczne Ameryka Pd
7.1.	do 30 kg
7.2.	od 30kg
8.	Przesyłki kurierskie zagraniczne Azja
8.1.	do 30 kg
8.2.	od 30kg

Odpowiedź nr 18:

Zamawiający informuje, że szczegółowe określenie krajów nie jest możliwe – wyceny należy dokonać z uwzględnieniem krajów, które są obsługiwane przez Wykonawcę.

Pytanie nr 19:

Dotyczy Załącznika nr 1A do SWZ – Formularz kalkulacji cenowej.
Poz. 9.-9.2. – czy pozycja dotyczy wyłącznie Afryka Południowa Republika?

9.	Przesyłki kurierskie zagraniczne Afryka
9.1.	do 30 kg
9.2.	od 30kg

Odpowiedź nr 19:

Zamawiający informuje, że ww. pozycja nie dotyczy wyłącznie Republiki Południowej Afryki.

Pytanie nr 20:

Czy usługi komplementarne dotyczą także przesyłki paletowej?

Odpowiedź nr 20:

Zamawiający informuje, że usługi komplementarne nie dotyczą przesyłki paletowej.

Pytanie nr 21:

Wykonawca wnosi o możliwość dokonania wyceny przesyłki paletowej wymienionej w opisie przedmiotu zamówienia czy posiada ona wymiary: 120x120x180 i jaki będzie szacunkowy wolumen.

Odpowiedź nr 21:

Zamawiający dopuszcza wycenę przesyłki paletowej o wymiarach 120x120x180 i nie określa szacunkowego wolumenu.

Pytanie nr 22:

Dotyczy Opisu przedmiotu zamówienia pkt 11 - darmowa aplikacja EN nie zawiera danych o cenach a jedynie informację o nadanych przesyłkach. Dane o cenach zawierać będzie specyfikacja do faktury. Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu przez usunięcie informacji o cenach i miesięcznych kosztach.

Odpowiedź nr 22:

Zamawiający nie wyraża zgody.

W związku ze zmianami, o których mowa powyżej, które Zamawiający wprowadził do treści opisu przedmiotu zamówienia wzoru umowy, Zamawiający jako Załącznik do niniejszej Informacji – zamieszcza Załącznik nr 3 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia oraz Załącznik nr 4 do SWZ – wzór umowy po zmianach. Zmiany zaznaczone są kolorem czerwonym.

ZMIANA TREŚCI SWZ

Zamawiający - Uniwersytet Wrocławski zgodnie z art. 286 ust. 5 uPzp informuje o zmianie treści SWZ na podstawie art. 286 ust. 1 uPzp, w poniżej określonym zakresie:

1. Zmianie ulega Rozdział XII pkt 1 SWZ poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było: „Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do 9 września 2022 r., do godz. 10:00 za pośrednictwem Platformy:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings”

Jest: „Ofertę wraz z wymaganymi załącznikami należy złożyć w terminie do **15 września 2022 r.**, do godz. 10:00 za pośrednictwem Platformy:

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings”

2. Zmianie ulega Rozdział XII pkt 9 SWZ poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było: „Otwarcie ofert nastąpi 9 września 2022 r. o godzinie 10:30 za pośrednictwem Platformy Przetargowej

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings

poprzez odszyfrowanie złożonych ofert przez Zamawiającego.”

Jest: „Otwarcie ofert nastąpi **15 września 2022 r. o godzinie 10:30** za pośrednictwem Platformy Przetargowej

https://platformazakupowa.pl/pn/universytet_wroclawski/proceedings

poprzez odszyfrowanie złożonych ofert przez Zamawiającego.”

3. Zmianie ulega Rozdział X pkt 1 poprzez nadanie mu nowego brzmienia:

Było: „Wykonawca jest związany ofertą do 8 października 2022 r. począwszy od dnia upływu terminu składania ofert, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

Jest: „Wykonawca jest związany ofertą do **14 października 2022 r.** począwszy od dnia upływu terminu składania ofert, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

Zamawiający informuje, że wszelkie informacje przekazywane Wykonawcom stanowią integralną część specyfikacji warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w ww. postępowaniu. Wykonawca jest zobowiązany złożyć ofertę uwzględniającą wszelkie zmiany i wyjaśnienia zawarte w Informacjach dla Wykonawców.

Załączniki do Informacji:

- 1. Załącznik nr 3 do SWZ – Opis przedmiotu zamówienia – zmodyfikowany;*
- 2. Załącznik nr 4 do SWZ – Wzór umowy – zmodyfikowany;*
- 3. Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia.*

P.O. DYREKTORA GENERALNEGO

mgr Elżbieta Solarewicz