



Witkowo, dnia 06.12.2022 r.

ITz.271.26.2022

## **PYTANIA I ODPOWIEDZI**

Dotyczy postępowania w trybie podstawowym bez negocjacji na realizację zadania pn.: Wykonywanie usług pocztowych na potrzeby Gminy i Miasta Witkowo w 2023 r.

### **PYTANIE 1**

#### **Załącznik nr 3 do SWZ § 7 ust. 4.**

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.

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”

**Odp.** Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę.

### **PYTANIE 2**

#### **Załącznik nr 3 do SWZ § 7 ust. 9.**

Z dniem 1 września 2019 r. weszła w życie ustawa z dnia 12 kwietnia 2019r., wprowadzająca zmiany w art. 96b ustawy o podatku od towarów i usług, umożliwiające utworzenie wykazu podatników VAT (tak zwaną Białą listę podatników). W wykazie zamieszczane 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 SWZ 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 2018r. 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 SWZ 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.

**Odp.** Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zmian.

### **PYTANIE 3**

#### **Załącznik nr 3 do SWZ § 13 ust. 1, punkt 3).**

W zawiązku z wyrażaniem przez Zamawiającego chęci korzystania z programów rabatowych, Wykonawca informuje, że możliwość skorzystania ze stosowanych przez Wykonawcę taryf specjalnych wiąże się, z koniecznością zrealizowania przez Wykonawcę szeregu dodatkowych czynności związanych z przygotowaniem lub opracowaniem przesyłek, oraz nadaniem przez klienta określonego wolumenu w okresie miesiąca kalendarzowego.



W przypadku przesyłek nierejestrowanych poza nadaniem określonego wolumenu wymagane jest:

- 1) maszynowe nanoszenie adresu, zgodne z Polskimi Normami, gwarantujące jego odczytywanie przez czytnik listowych maszyn rozdzielczych,
- 2) ostemplowanie przesyłek nierejestrowanych datą nadania (odcisk z maszyny do frankowania) lub umieszczenie napisów informujących o odstąpieniu od ich stemplowania i po uzgodnieniu z Wykonawcą naniesienie daty i miejsca nadania,
- 3) posortowanie przesyłek nierejestrowanych według kategorii na ekonomiczne i priorytetowe,
- 4) posortowanie przesyłek nierejestrowanych według kodów pocztowych w zakresie uzgodnionym z Wykonawcą, minimum do drugiej cyfry kodu pocztowego,
- 5) nadanie przesyłek nierejestrowanych w uzgodnionej z Wykonawcą placówce pocztowej nadawczej,
- 6) sporządzanie przez nadawcę zestawień ilościowo-wartościowych przesyłek nierejestrowanych, według kategorii, rodzajów gabarytów oraz przedziałów wagowych, zgodnie z cennikiem w dwóch egzemplarzach, z których jeden jest przeznaczony dla pocztowej placówki nadawczej albo przekazanie ich do pocztowej placówki nadawczej przy wykorzystaniu systemu elektronicznego Wykonawcy albo uzgodnionego z Wykonawcą formatu elektronicznej książki nadawczej,
- 7) informowanie placówki pocztowej nadawczej o planowanym nadaniu.

W przypadku przesyłek rejestrowanych miejscowych poza nadaniem określonego wolumenu wymagane jest:

- 1) wydzielanie przez nadawcę w osobny strumień, na etapie nadawania, przesyłek poleconych miejscowych z całej partii nadawanych przesyłek poleconych,
- 2) sporządzanie przez nadawcę pocztowej książki nadawczej dla przesyłek poleconych miejscowych (w dwóch egzemplarzach, z których jeden jest przeznaczony dla placówki pocztowej nadawczej) albo przekazanie jej przy wykorzystaniu systemu elektronicznego Wykonawcy albo uzgodnionego z Wykonawcą formatu elektronicznej książki nadawczej; pocztowa książka nadawcza nie może obejmować przesyłek innych niż przesyłki polecane miejscowe,
- 3) przekazanie przesyłek poleconych miejscowych do nadania zgodnie z kolejnością wpisów w pocztowej książce nadawczej.

W przypadku paczek pocztowych poza nadaniem określonego wolumenu wymagane jest:

- 1) wykorzystanie do nadania systemu elektronicznego Wykonawcy albo uzgodnionego z Wykonawcą innego formatu elektronicznej książki nadawczej.

Wykonawca informuje, że rabaty na poszczególne rodzaje przesyłek naliczane są niezależnie od siebie.

W związku z powyższym, czy Zamawiający przewiduje wykonywanie dodatkowych czynności, umożliwiających zastosowanie taryf specjalnych i wyraża zgodę na rozszerzenie umowy o zapisy dotyczące zasad i sposobu nadawania przesyłek zgodnych z obowiązującym regulaminem Wykonawcy?

**Odp.** Zamawiający wykreśla podany w § 13 ust. 1, punkt 3). Projektowanych postanowień umowy zapis.

#### **PYTANIE 4**

##### **Załącznik nr 3 do SWZ § 15 ust. 1, punkt 1).**

Zgodnie z postanowieniami dokumentacji przetargowej usługi pocztowe stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą m.in. na zasadach określonych w ustawie z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo Pocztowe (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; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana (a z takim przypadkiem kary wygórowanej mamy do czynienia w zapisach („Załącznik nr 3 do SWZ, § 15”).

Z uwagi na niezgodność przywołanego zapisu 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.

Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie zapisów dotyczących kar umownych wówczas Wykonawca prosi o złagodzenie stanowiska Zamawiającego i zmianę zapisów § 15 ust. 1 punkt 1) na następujące:

**1) w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca w wysokości 1% niewykorzystanej wartości umowy**

**Odp.** Zamawiający nie przewidział kary umownej za rozwiązanie umowy. Zamawiający zmienia zapisy § 15 ust. 1, punkt 1).następująco:

„1) w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca w wysokości 1,5% niewykorzystanej wartości umowy, o której mowa w § 8 ust. 1;”

Zamawiający informuje, że w tym przypadku zastosował niską karę umowną, zazwyczaj stosuje minimum 10% wartości umowy dla odstąpienia od umowy.

## **PYTANIE 5**

### **Załącznik nr 3 do SWZ § 15 ust. 3.**

Zamawiający zastrzega możliwość dochodzenia wypłaty kar umownych w terminie 14 dni od daty doręczenia obciążeniowej nowy księgowej.

Stwarzając możliwość żądania wypłaty kar umownych bez żadnej kontroli, czy to

Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego.

W związku z powyższym, Wykonawca prosi o Wykreślenie zapisu z treści Załącznika nr 3 do SWZ.

**Odp.** Zamawiający wykreśla zapis.

## **PYTANIE 6**

### **Załącznik nr 3 do SWZ § 15 ust. 4.**



W przywołanych w treści pytania zapisach Zamawiający zastrzega możliwość potrącenia wysokości naliczanych kar umownych z wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie noty obciążeniowej.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wykreślenie wyżej przywołanych zapisów.

**Odp.** Zamawiający wykreśla zapis.

#### **PYTANIE 7**

##### **Załącznik nr 3 do SWZ § 12 ust. 3.**

Wykonawca ze względu na panującą obecnie niepewność na rynku pracy prosi o złagodzenie stanowiska Zamawiającego i zmniejszenie sankcji w postaci kary umownej do poziomu 20 zł za każdy stwierdzony przypadek.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody. Biorąc pod uwagę fakt, że obowiązkiem Wykonawcy jest zatrudnienie (rozumiane również jako posiadanie osób, które są zatrudnione) tylko 3 pracowników bezpośrednio obsługujących Zamawiającego, to kara nie jest wysoka.

#### **PYTANIE 8**

##### **Załącznik nr 3 do SWZ § 16 ust. 5, 8.**

Wykonawca informuje, że odwołania z zapisów § 16 ust. 8 w opinii Wykonawcy są mylnie opisane:

*(wskazany ust. 4 powinien być ust. 5, podany § 15 ust. 1 pkt. 2 nie istnieje, powinien być § 15 ust. 1).*

Niezależnie od powyższego Wykonawca informuje, że Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia kar umownych z tytułu niedotrzymania czasu reakcji na kontakt ze strony Zamawiającego.

W przypadku tak sprecyzowanych zapisów możliwość naliczenia kary umownej istnieje w sytuacji nie mającej wpływu na możliwość korzystania z usług przez Zamawiającego, a także jakości tych usług, z uwagi na mogącą wystąpić fluktuację kadrową.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie w/w kar. Przypadki opisane w **Załącznik nr 3 do SWZ § 16 ust. 5, 8** nie mają wpływu na realizację przedmiotu zamówienia, a wysokość kar jest zbyt wysoka do konsekwencji wynikających z np. reakcji na kontakt po 5 godzinach. Zmiana taka nie ma wpływu na jakość świadczenia usługi, terminowość itp. W związku z powyższym, z jakiego tytułu ma być naliczona kara? Przepływy kadrowe mają miejsce i nie są bezpośrednio związane z pracodawcą. Zamawiający nie może karać wykonawcy za fakt, że pracownik zaangażowany w realizację innego zadanie odpowiedział na kontakt z akceptowalnym opóźnieniem.

Ponadto Wykonawca informuje, że nie może przewidzieć w jakich godzinach będzie zatrudniony opiekun Wykonawcy w trakcie obowiązywania umowy z Zamawiającym.

Wykonawca dokłada wszelkich starań, aby każda próba kontaktu ze strony Zamawiającego wiązała się z możliwie pilną odpowiedzią ze strony pracownika Wykonawcy jednak stawianie wymogu pracy w tygodniowym zakresie godzinowym od 7:00 do 16:00 jest w opinii



Wykonawcy warunkiem nadmiernym gdyż w takiej sytuacji Wykonawca każdorazowo będzie zmuszony układać harmonogram pracy pracowników pod konkretnego Zamawiającego. Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o wykreślenie zakresu godzinowego przeznaczonego na kontakt z przedstawicielem Wykonawcy.

**Odp.** Zamawiający wykreśla w § 16 ust. 8, ponieważ nie ma zastosowania ze względu na brak § 15 ust. 1 pkt 2). Zamawiający nie może zastosować zapisów § 15 ust. 1 pkt. 2, ponieważ w tym przypadku nie nastąpi odstąpienie od umowy.

Zamawiający może zmienić zapisy ust. 5 następująco:

„Czas reakcji osób wskazanych przez Wykonawcę w ust. 2 jako upoważnionych do kontaktu z Zamawiającym w odpowiedzi na kontakt ze strony Zamawiającego, w dni robocze, nastąpi niezwłocznie, nie później niż następnego dnia roboczego licząc od dnia kontaktu Zamawiającego. (telefon, e-mail).”

#### **PYTANIE 9**

##### **Załącznik nr 3 do SWZ § 16 ust. 5, przypis 4.**

Wykonawca informuje, że czas reakcji nie został określony przez Zamawiającego jako kryterium wyboru oferty oraz w druku oferty Zamawiający nie wskazał miejsca w którym należy podać termin reakcji na próbę kontaktu ze strony Zamawiającego.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o wyjaśnienie co Zamawiający miał na myśli w zapisach dokumentacji przetargowej oraz jakich informacji oczekuje ze strony Wykonawcy.

**Odp.** Zamawiający usunął zapis dotyczący czasu reakcji jako kryterium oceny ofert z Projektowanych postanowień umowy – znalazł się tam przez pomyłkę.

#### **PYTANIE 10**

##### **Załącznik nr 3 do SWZ § 4 ust. 1, punkt 9).**

Wykonawca informuje, że nie odnajduje w druku oferty w którym należy podać wymagane przez Zamawiającego informacje dotyczące wymaganej placówki nadawczej. Mając to na uwadze Wykonawca prosi o odpowiednią modyfikację druku oferty lub wykreślenie wyżej opisanego wymogu z zapisów Załącznika nr 3 do SWZ.

**Odp.** Proszę o wpisanie tych informacji w pkt 10 Formularza oferty „Inne informacje wykonawcy”

#### **Pytanie nr 11**

##### **Załącznik nr 4 do SWZ, Formularz cenowy – LP. 67.**

Wykonawca informuje, iż – z uwagi na prawidłową wycenę oferty – konieczne jest wskazanie formatu zamawianych przesyłek kurierskich wg poniższych definicji – Wykonawca stosuje bowiem cennik uzależniony od formatu przesyłki, S, M, L, XL i 2XL gdzie: <b>FORMAT</b>	<b>Maksymalny WYMIAR w cm (Wysokość x Szerokość x Długość)</b>	<b>maksymalna MASA</b>
S	9 x40 x 65	20 kg



M	20 x 40 x 65	20 kg
L	42 x 40 x 65	20 kg
XL	60 x 60 x 70	20 kg
2XL	jeżeli którykolwiek z wymiarów lub masa przekracza parametry określone w rozmiarze XL; wymiar max: W+S+D jest mniejsze/równe 250 cm, przy czym długość nie przekracza 120 cm	30 kg (z opcją do 50 kg-dodatkowo płatną )

Jeżeli zamawiane będą przesyłki o różnych formatach od S do 2XL wnosimy o rozbicie ich na osobne pozycje w formularzu.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca prosi o dokonanie korekty Załącznika nr 4 do SWZ

**Odp.** Zamawiający zamieści ogłoszenie o zmianie ogłoszenia oraz opublikuje nowy załącznik nr 4.