



WIZP.271.17.2016

Pomiechówek, dnia 13 grudnia 2016 r.

DO WSZYSTKICH WYKONAWCÓW

dotyczy: *Ogłoszenia w trybie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych na udzielenie zamówienia na usługi społeczne tj. usługi pocztowe prowadzonego pn. „Świadczenie usługi pocztowej w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Gminy Pomiechówek w roku 2017” nie przekraczającego wartości szacunkowej 750 000,00 euro*

Zamawiający informuje, że w dniu 09 grudnia 2016 r. otrzymał zapytanie dotyczące treści ogłoszenia o zamówieniu prowadzonego w trybie art. 138o ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2015 r., poz. 2164 z późn.zm) na usługi społeczne tj. usługi pocztowe nie przekraczające kwoty szacunkowej 750 000,00 euro. Zamawiający poniżej przedstawia otrzymane pytania i udzielone na nie odpowiedzi.

Pytanie 1

Część ogólna, 8, pkt. 8.3. (umowa paragraf 2 pkt. 6 i 7)

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację punktu w sposób następujący

8.3. Wynagrodzenie z tytułu wykonywania przedmiotu zamówienia będzie rozliczane w okresach rozliczeniowych odpowiadającym miesiącom kalendarzowym. Wynagrodzenie będzie płatne w terminie 14 dni od dnia prawidłowo wystawionej faktury VAT. Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że przychyła się do propozycji zmiany punktu 8.3 Ogłoszenia i paragrafu 2 pkt. 6 i 7 wzoru umowy załączonego do Ogłoszenia.

Pytanie 2

Część ogólna, 8, pkt. 8.5

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację punktu w sposób następujący:

8.5. Cena podana przez Wykonawcę nie będzie podlegała zmianom przez okres realizacji zamówienia, z czterema wyjątkami:

I dodanie punktu 8.8.d o brzmieniu:

8.8.d. zamawiający dopuszcza możliwość zmian cen jednostkowych brutto w przypadku, jeśli konieczność wprowadzenia zmian umowy wynika z uregulowań prawnych w zakresie

Odpowiedź:

Zamawiający prosi o doprecyzowanie zapytania

Pytanie 3

Umowa paragraf 4, pkt. 3

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację punktu 3 w następujący sposób?



3. W Przypadku nieterminowego odbioru przesyłek przygotowanych do doręczenia, Płatnikowi przysługuje prawo do naliczenia kary umownej za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis zawarty w paragrafie 4 pkt. 3 wzoru umowy na zapis o następującej treści:

„W przypadku nieterminowego nadania przesyłek przekazanych do dostarczenia przez Zamawiającego w placówce Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 0,1% miesięcznej kwoty przysługującego wynagrodzenia za miesiąc kalendarzowy wykonywanej usługi.”

Pytanie 4

Umowa paragraf 4, pkt. 5

Wykonawca prosi o usunięcie powyższych zapisów dotyczących kar umownych.

Przewidziane przez Zamawiającego kary są niewspółmiernie wysokie do wartości zamówienia oraz do czasu trwania umowy. Poziom kar umownych jest zbyt wygórowany w stosunku do wskazanych nieprawidłowości stanowiących podstawę ich 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 współżycia społecznego, a tym samym winno być uznane za wykraczające poza dopuszczalne zgodnie z art. 353¹ Kodeksu cywilnego granice swobód umów. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego oraz zasadniczo jednostronne określenie istotnych warunków przyszłej 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 się po stronie Zamawiającego, ponieważ jej celem jest dyscyplinowanie stron do prawidłowego i terminowego wywiązywania się z przyjętych na siebie obowiązków umownych. Powyższe stanowisko znajduje odzwierciedlenie w orzecznictwie.

Należy również podkreślić, że roszczenie o zapłatę kary umownej nie powstaje, gdy dłużnikowi nie można przypisać winy i odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania. Natomiast kwestionowane postanowienia przewidują powstanie obowiązku zapłaty kary umownej także w związku z okolicznościami, za które wykonawca nie ponosi winy ani odpowiedzialności. Takie stanowisko potwierdza wyrok Sądu Najwyższego z 18 stycznia 2008 r. (sygn. akt VCSK 385/2007) zgodnie z którym roszczenie o zapłatę kary umownej nie powstaje, gdy dłużnik nie ponosi odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania.

Dodatkową samą wysokość kar umownych należy uznać za nadmierną a tym samym również sprzeczną z zasadami współżycia społecznego. Postanowienia umowne dotyczące kar w żaden sposób nie są związane z zabezpieczeniem interesu Zamawiającego i interesu publicznego związanego z uzyskaniem jak najlepszego zamówienia. W konsekwencji Zamawiający działa z przekroczeniem swobody umów łamiąc zasady współżycia społecznego wykorzystując instytucję kary umownej niezgodnej z jej naturą i przeznaczeniem.

Ponadto, Zamawiający wprowadzając takie postanowienia narusza zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców, ogranicza konkurencję i utrudnia dostęp do rynku przedsiębiorcom, co może faktycznie wpłynąć na brak ofert. Na uwagę zasługuje fakt, że wykonawca potencjalne ryzyko związane z naliczeniem kar umownych w kalkuluje w cenę oferty, co spowoduje, że



złożone oferty będą mniej konkurencyjne, a Zamawiający poniesie większe koszty związane z udzieleniem zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że prowadzi niniejsze postępowanie z pominięciem trybów zawartych w ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późn.zm) tj. zgodnie z art. 138o ww. ustawy ponieważ wartość szacunkowa przedmiotu zamówienia nie przekracza równowartości kwoty 750 000,00 euro, a ww. zapytanie traktowane jest jako rozpoznanie cenowe celem wyboru Wykonawcy świadczenia usług pocztowych na rzecz Urzędu Gminy Pomiechówek w 2017 r.. Doceniając zasadność złożonego wniosku Zamawiający zmienia zapis zawarty w paragrafie 4 pkt. 5 na zapis o następującej treści:

„5. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić pod rygorem nieważności na piśmie i zawierać uzasadnienie. W każdym przypadku, jeśli odstąpienie przez zamawiającego od umowy następuje z winy wykonawcy, zamawiającemu przysługuje prawo do naliczenia kary umownej w wysokości 5% kwoty podanej w formularzu cenowym”

Pytanie 5

Umowa paragraf 6, pkt. 3

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację punktu w sposób następujący:

3. Ewentualne spory mogące wynikać w związku z realizacją niniejszej umowy Strony będą rozstrzygać polubownie, a jeśli nie będzie to możliwe rozstrzygać je będzie sąd powszechny właściwy dla siedziby wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza modyfikacji paragrafu 6 pkt. 3 wzoru umowy.

Pytanie 6

Zamawiający w umowie w paragraf 4, pkt. 3 pisze „w przypadku nieterminowego odbioru” W opisie przedmiotu umowy pkt. 13 „Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich odbioru”.

Zatem w powyższych punktach Zamawiający wskazuje, że Wykonawca ma odbierać przesyłki z siedziby Zamawiającego. Wykonawca informuje, że odbiór przesyłek z siedziby Klienta nie jest usługą pocztową tym bardziej powszechną – odbiór jest usługą transportową i opłata za nią nie może zostać wliczona w cenę, jednostkową opłaty pocztowej za usługi listowe bądź paczkowe. Poczta Polska S.A. jako operator wyznaczony, zobligowany jest do świadczenia usług w oparciu o zapisy wynikające z Prawa Poczтового. Zapisy łączące opłaty za usługi pocztowe i odbiór w jednej pozycji w praktyce uniemożliwia Poczcie Polskiej S.A. przystąpienie do przetargu i jest sprzeczne z art. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych, mówiący o równym traktowaniu wykonawców i uczciwej konkurencji. Jednocześnie Wykonawca informuje, że usługa transportowa podlega abonamentowej opłacie miesięcznej uzależnionej od zadeklarowanych dni odbioru w miesiącu. Wobec powyższego zwracamy się z prośbą o wykreślenie powyższych zapisów lub modyfikację formularza cenowego pod kątem możliwości wyceny usługi.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia zapis zawarty w paragrafie 4 pkt. 3 wzoru umowy na zapis o następującej treści:
„W przypadku nieterminowego nadania przesyłek przekazanych do dostarczenia przez Zamawiającego w placówce Wykonawcy, Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w wysokości 0,1% miesięcznej kwoty przysługującego wynagrodzenia za miesiąc kalendarzowy wykonywanej usługi.”

Pytanie 7



Czy Zamawiający przedłuży termin składania ofert do dnia 19.12.2016 roku.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia termin składania ofert na dzień 19.12.2016 r. godzina 10:00, otwarcie ofert nastąpi w dniu 19.12.2016 r. godzina 10:30.

Z WÓJTA
mgr Mariusz Łempicki
Zastępca Wójta