



RRG.271.2.2022

Duszniki, dnia 21 stycznia 2022 r.

Wykonawcy – uczestnicy postępowania

https://platformazakupowa.pl/pn/gmina_duszniki

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 ust. 1 ustawy Pzp na **"Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla Urzędu Gminy Duszniki"**.

Informuję, że do Specyfikacji Warunków Zamówienia w w/w postępowaniu wpłynął wniosek Wykonawcy o wyjaśnienie treści SWZ. Działając na podstawie art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 t.j. z dn. 2021.06.24), Zamawiający przedstawia treść wniosku o wyjaśnienie treści SWZ oraz udziela odpowiedzi:

1. Pytanie:

„SWZ - XXV - Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego – ust. 15

Ust. 15

Wykonawca pragnie zwrócić uwagę na fakt, że taka forma zapisu 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, Wykonawca 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: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zamian w proponowanym zakresie.

2. Pytanie:

„SWZ - XXV - Projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego - ust. 32 i 33

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

32. 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.

33. 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 38”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmian w proponowanym zakresie.

Zapisy SWZ pozostają bez zmian

Powyższe wyjaśnienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców i stanowią integralną część SWZ.

Przepraszamy za powstałe utrudnienia przy opracowywaniu oferty.

**(-) Tadeusz Zimny
Zastępca Wójta**