

Katowice, dnia 17.12.2019 r.
ZN-ZP.272.5.22.2019.MG
ZN-ZP.KW-00969/19

**Wykonawcy w postępowaniu
nr ZN-ZP.272.5.22.2019.MG**

URZĄD MARSZAŁKOWSKI
WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO

WYDZIAŁ
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

ul. Ligonia 46
40-037 Katowice

TELEFON +48 32 77 40 025
FAX +48 32 77 40 030

wydzial.zn@slaskie.pl
slaskie.pl
powstania.slaskie.pl

Dotyczy: wyjaśnienia oraz modyfikacji treści ogłoszenia o zamówieniu w postępowaniu pn. „Sukcesywne świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego” nr ZN-ZP.272.5.22.2019.MG

- I. Zamawiający, zgodnie z pkt 3 Rozdziału III.3 Regulaminu postępowania w sprawach o zamówienia publiczne na usługi społeczne i inne szczególne usługi, których wartość szacunkowa jest równa lub przekracza kwotę, o której mowa w art. 4 ust. 8 i nie przekracza kwoty, o której mowa w art. 138g ustawy Pzp, zwanego dalej „Regulaminem”, **przekazuje treść pytań od Wykonawców do ogłoszenia o zamówieniu wraz z wyjaśnieniami:**

Pytanie nr 1:

W załączniku nr 2 do ogłoszenia § 3 ust. 10 i 11 Zamawiający zawarł zapis dotyczący „....prawidłowo wystawionej faktury..”

Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług (Dz.U.2018.0.2174 t.j. - Ustawa z dnia 11 marca 2004 r.) w art. 106e wymienia jedynie niezbędne elementy, która musi zawierać faktura.

W świetle powyższych uwag stwierdzić należy, że brak jest podstaw do wprowadzenia pojęcia prawidłowości faktury a ewentualny błąd bądź brak w jej treści nie może mieć wpływu na umowny termin płatności.

Wnosimy zatem o wykreślenie słowa „prawidłowo” we wzorze umowy §3 ust. 10 i 11.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie słowa „prawidłowo”.

W związku z powyższą odpowiedzią, Zamawiający dokonał stosownej modyfikacji w § 3 ust. 10 i 11 Załącznika nr 2 do Ogłoszenia – Umowa - wzór.

Pytanie nr 2:

W załączniku nr 2 do ogłoszenia par. 3 ust. 8 Zamawiający określił termin zapłaty.

Czy ze względu na dotychczasową współpracę, obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy oraz ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w kwestii terminu płatności na następujący: „wynagrodzenie Wykonawcy będzie uiszczane przez Zamawiającego z dołu, przelewem na rachunek bankowy Wykonawcy nrw terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT”?

Odpowiedź nr 2:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu w kwestii terminu płatności.
W związku z powyższą odpowiedzią, Zamawiający dokonał stosownej modyfikacji w § 3 ust. 8 Załącznika nr 2 do Ogłoszenia – Umowa - wzór.

Pytanie nr 3:

W załączniku nr 2 do ogłoszenia § 3 ust. 13 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 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.

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 3:

Proponowany w pytaniu zapis zawarty jest w § 3 ust. 18 Załącznika nr 2 do Ogłoszenia – Umowa - wzór.

Pytanie nr 4:

W załączniku nr 2 do ogłoszenia Umowa – wzór § 4 ust 1 Zamawiający zawarł karę umowną za rozwiązanie umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca.

Pragniemy wskazać, iż w przypadku, kiedy Zamawiający zobligowany jest do stosowania ustawy Pzp (czyli jak w przedmiotowej sprawie), winien znaleźć zastosowanie art. 145 Pzp, który przewiduje jedyną możliwość odstąpienia przez Zamawiającego od umowy.

Podkreślić ponadto należy, iż 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 Kc stanowi m.in. iż, 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 przypadkiem takiej kary wygórowanej mamy do czynienia w Załączniku nr 4 Umowa par. 11 ust. 4pkt. b)

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień postępowania z przepisami obowiązującymi

w przedmiotowym zakresie (oraz mając na uwadze, że stwierdzenie-„przyczyny leżące po stronie Wykonawcy” jest stwierdzeniem jednoznacznie wyjaśnionym i jednoznacznym), Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenie postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku ?

Pytanie: W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe pytanie – zwracamy się z prośbą o obniżenie kary umownej do 2%?

Odpowiedź nr 4:

Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie kary umownej do 2%. Zamawiający dokonał stosownej modyfikacji w § 4 ust 1 Załącznika nr 2 do Ogłoszenia – Umowa - wzór.

Pytanie nr 5:

W Załączniku nr 2 do ogłoszenia § 4 ust 4 ppkt. b), c), d) oraz § 4 ust. 8 Zamawiający określa szereg kar umownych.

Zgodnie z Ogłoszeniem o zamówieniu 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 zapisów 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 we wzorze umowy w IWZ).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień Ogłoszenia z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający uważa za zasadne wykreślenie przez Zamawiającego w par. 4 ust. b) – d) oraz ust. 8 załącznika nr 2 do Ogłoszenia zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych?

Odpowiedź nr 5:

Zamawiający zgadza się na wykreślenie w § 4 ust 4 b) – d). Zamawiający dokonał stosownej modyfikacji w tym zakresie w § 4 ust 4 Załącznika nr 2 do Ogłoszenia – Umowa – wzór. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 4 ust. 8 (obowiązek ustawowy art. 29 ust. 3a Pzp).

Pytanie nr 6:

W Załączniku nr 3 do ogłoszenia i załączniku nr 2 do wzoru umowy ust. 15 ppkt a), b) i c) oraz ust. 18 Zamawiający określił terminy, w jakich powinny być doręczane przesyłki.

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację treści tego punktu na zgodne z postanowieniami dotyczącymi terminów doręczania przesyłek pocztowych, które zostały uregulowane Rozporządzeniem Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545), wydanego na podstawie ustawy Prawo Pocztowe, zgodnie z zapisami której będą realizowane usługi, a na które powołuje się także Zamawiający w Załączniku nr 2 do ogłoszenia Umowa - wzór § 1 ust. 1 oraz § 4 ust. 2?

Odpowiedź nr 6:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów dotyczących terminów, w jakich powinny być doręczane przesyłki. Zamawiający dokonał stosownej modyfikacji w tym zakresie w Załączniku nr 2 do Ogłoszenia – Umowa oraz Załączniku nr 3 do Ogłoszenia / Załączniku nr 1 do wzoru umowy (SOPZ).

Pytanie nr 7:

W Załączniku nr 3 do ogłoszenia Umowa – wzór Zamawiający dopuszcza powierzenie części zamówienia podwykonawcom.

Pytanie: Czy Zamawiający wyraża zgodę na sytuację, w której część przesyłek zostanie nadana przez inny podmiot w imieniu i na rzecz Zamawiającego, w wyniku czego na przesyłkach listowych lub dowodzie nadania przesyłek będzie figurował inny podmiot niż Zamawiający **(na kopercie wraz z danymi Zamawiającego będą dodatkowo dane podmiotu realizującego usługę na rzecz Zamawiającego)?**

Odpowiedź nr 7:

Zamawiający wyraża zgodę.

II. Zamawiający, zgodnie z pkt 1 Rozdziału IV Regulaminu na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j.: Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) modyfikuje treść Załącznika nr 2 do ogłoszenia – Umowa-wzór oraz Załącznika nr 3 do ogłoszenia /Załącznika nr 1 do wzoru umowy (SOPZ). Zmodyfikowane Załącznik nr 2 do ogłoszenia – Umowa-wzór oraz Załącznik nr 3 do ogłoszenia /Załącznik nr 1 do wzoru umowy (SOPZ), stanowią załączniki do niniejszego pisma.

III. Zamawiający, zgodnie z pkt 3 Rozdziału III.3 oraz pkt 1 Rozdziału IV Regulaminu oraz na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp (t.j.: Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) **modyfikuje treść ogłoszenia o zamówieniu** w następujący sposób:

Zapis pkt XI ogłoszenia o zamówieniu o treści:

„XI. Miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert:

1. Ofertę należy umieścić w zamkniętym opakowaniu/kopercie, w sposób uniemożliwiający zapoznanie się z jej zawartością bez naruszenia zabezpieczeń przed upływem terminu otwarcia ofert. Każde zewnętrzne opakowanie/koperta w którym składana jest oferta winno być oznakowane w następujący sposób:

Nazwa (firma) Wykonawcy
adres, numer telefonu, faxu
lub e-mail Wykonawcy

**Urząd Marszałkowski Województwa Śląskiego
ul. Ligonía 46
40-037 Katowice
Kancelaria Ogólna pok. 164**

**„OFERTA przetargowa – Sukcesywne świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego
”ZN-ZP.272.5.22.2019.MG”**

Nie otwierać przed dniem 18.12 2019 roku, godz. 13.00

2. W razie niewłaściwego oznaczenia, o którym mowa w pkt 1 Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za zdarzenia wynikające z tego braku, np. za otwarcie oferty przed terminem otwarcia, a w przypadku składania oferty pocztą za jej nie otwarcie w trakcie sesji otwarcia ofert. *W takich przypadkach odpowiedzialność ponosi Wykonawca, który złożył nieprawidłowo oznaczoną kopertę/opakowanie zewnętrzne z ofertą.*

3. **Oferty należy składać w siedzibie Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego, ul. Ligon 46, 40-037 Katowice (Kancelaria Ogólna pok. 164) w godzinach od 7:30 do 15:30 (w dni robocze, od poniedziałku do piątku) w terminie do dnia 18.12.2019 r. do godziny 12.00**
4. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **18.12.2019** roku o godzinie 13.00 w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Śląskiego w Katowicach przy ul. ul. Reymonta 24, pok. 413”

Zmienia się i otrzymuje brzmienie:

„XI. Miejsce oraz termin składania i otwarcia ofert:

1. Ofertę należy umieścić w zamkniętym opakowaniu/kopercie, w sposób uniemożliwiający zapoznanie się z jej zawartością bez naruszenia zabezpieczeń przed upływem terminu otwarcia ofert. Każde zewnętrzne opakowanie/koperta w którym składana jest oferta winno być oznakowane w następujący sposób:

Nazwa (firma) Wykonawcy
adres, numer telefonu, faxu
lub e-mail Wykonawcy

**Urząd Marszałkowski Województwa Śląskiego
ul. Ligon 46
40-037 Katowice
Kancelaria Ogólna pok. 164**

**„OFERTA przetargowa – Sukcesywne świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego
”ZN-ZP.272.5.22.2019.MG”**

Nie otwierać przed dniem 20.12 2019 roku, godz. 9.00

5. W razie niewłaściwego oznaczenia, o którym mowa w pkt 1 Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności za zdarzenia wynikające z tego braku, np. za otwarcie oferty przed terminem otwarcia, a w przypadku składania oferty pocztą za jej nie otwarcie w trakcie sesji otwarcia ofert. *W takich przypadkach odpowiedzialność ponosi Wykonawca, który złożył nieprawidłowo oznaczoną kopertę/opakowanie zewnętrzne z ofertą.*
6. **Oferty należy składać w siedzibie Urzędu Marszałkowskiego Województwa Śląskiego, ul. Ligon 46, 40-037 Katowice (Kancelaria Ogólna pok. 164) w godzinach od 7:30 do 15:30 (w dni robocze, od poniedziałku do piątku) w terminie do dnia 20.12.2019 r. do godziny 8.00**
7. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **20.12.2019** roku o godzinie 9.00 w Urzędzie Marszałkowskim Województwa Śląskiego w Katowicach przy ul. ul. Reymonta 24, pok. 413”

Przewodniczący Komisji Przetargowej

/-/ Małgorzata Krawczyk

Załączniki: Zmodyfikowany Załącznik nr 2 do Ogłoszenia – Umowa – wzór.
Zmodyfikowany Załącznik nr 3 do Ogłoszenia / Załącznik nr 1 do wzoru umowy
(SOPZ)
Otrzymują: BIP