



WODOCIĄGI KIELECKIE Sp. z o.o.

ul. Krakowska 64, 25-701 Kielce

tel.: +48 41 36 531 00; fax: +48 41 34 552 20;

e-mail: wodkiel@wod-kiel.com.pl

REGON 290856791

NIP 959 116 49 32

Sąd Rejonowy w Kielcach X Wydział Gospodarczy KRS 0000147680

Kapitał zakładowy: 56 839 992 zł

Kielce 02.08.2023 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy postępowania prowadzonego zgodnie z Regulaminem udzielania zamówień w Spółce „WODOCIĄGI KIELECKIE” Sp. z o.o. w Kielcach dla zamówień, do których nie ma zastosowanie ustawa Pzp, w trybie przetargu nieograniczonego na świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym.

Znak sprawy: KML – 43/2023 (ID 799181)

W dniu 02.08.2023 r. do Zamawiającego wpłynęły następujące pytanie do treści SIWZ cyt.

Pytanie nr 1:

W treści SIWZ rozdz. V Informacja o oświadczeniach i dokumentach jakie mają dostarczyć Wykonawcy, wskazuje, że:

Wszystkie dokumenty, jakie będą składane w niniejszym postępowaniu należy wydrukować, wypełnić i podpisać zgodnie z załączonymi do postępowania wzorami, a następnie ich skany złożyć do Zamawiającego za pośrednictwem platformazakupowa.pl

Czy Zamawiający dopuszcza podpisanie przedmiotowych dokumentów kwalifikowanym podpisem elektronicznym?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza podpisanie przedmiotowych dokumentów kwalifikowanym podpisem elektroniczny.

Pytanie nr 2:

W załączniku nr 10 Wzór umowy § 4 ust. 4, Zamawiający wskazuje, że ceny przez cały okres trwania umowy nie ulegną zmianie. Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, zmuszony będzie do świadczenia powszechnych usług pocztowych z naruszeniem przepisów ustawowych, nie tylko z zakresu prawa pocztowego, ale także cywilnego, czy antymonopolowego. Taki stan rzeczy byłby niedopuszczalny zarówno ze względu na ustawowe obowiązki ciążące na Wykonawcy jako operatorze wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć. Wobec powyższego Wykonawca wnosi o modyfikację zapisu następująco: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen na świadczone usługi pocztowe będące przedmiotem umowy w następujących przypadkach:

a) zmiany stawki podatku VAT,

Łopusz

- b) zmiany zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne jeżeli zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania zamówienia przez wykonawcę.
- c) zmianę cen w przypadku zmiany cennika usług u Wykonawcy, który to cennik zostanie zatwierdzony przez UKE?

Odpowiedź:

Powyższe nie stanowi zapytania do treści SIWZ a jest wnioskiem o zmianę treści.

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy określone w SIWZ.

Pytanie nr 3:

W załączniku nr 10 Wzór umowy § 4 ust. 11, Strony postanawiają, że zapłata następuje w dniu obciążenia rachunku bankowego 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 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:

Powyższe nie stanowi zapytania do treści SIWZ a jest wnioskiem o zmianę treści.

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy określone w SIWZ.

Pytanie nr 4:

W załączniku nr 10 Wzór umowy § 4 ust. 22, Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego kar umownych, o których mowa w § 5 umowy, z przysługującego mu wynagrodzenia.

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 zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację zapisu następująco: „Należność, wynikającą z naliczenia kary Wykonawca zapłaci Zamawiającemu po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej na podstawie noty obciążeniowej wystawionej przez Zamawiającego”.

Odpowiedź:

Powyższe nie stanowi zapytania do treści SIWZ a jest wnioskiem o zmianę treści.

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy określone w SIWZ.

Pytanie nr 5:

W załączniku nr 10 Wzór umowy § 5 ust.2. pkt a), Zamawiający wskazuje przypadki, w których Wykonawca zapłaci kary umowne

a) Za każdy dzień zwłoki z odbiorze przesyłek pocztowych, wg zasad określonych w § 2 ust. 1 pkt.1.1 lit. a), Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% ceny brutto, liczonej od wartości usług za miesiąc w którym zwłoka miała miejsce

Ponadto w ust. 4 tegoż paragrafu Zamawiający wskazuje:

4. Strony ustalają limit kar za zwłokę w wysokości 20% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa w § 4 ust.1 niniejszej umowy.

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. Przewidziane kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. 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 modyfikację zapisu na

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

a) Za każdy dzień zwłoki z odbiorze przesyłek pocztowych, wg zasad określonych w § 2 ust. 1 pkt.1.1 lit. a), Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% ceny brutto, liczonej od wartości usługi Poczta Firmowa za miesiąc w którym zwłoka miała miejsce,

4. Strony ustalają limit kar za zwłokę w wysokości 10% wynagrodzenia brutto Wykonawcy, o którym mowa w § 4 ust.1 niniejszej umowy.

Odpowiedź:

Powyższe nie stanowi zapytania do treści SIWZ a jest wnioskiem o zmianę treści.

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy określone w SIWZ.

Pytanie nr 6:

Czy po ewentualnym wyborze Wykonawcy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dołączenie do umowy załączników regulujących zasady prawidłowego świadczenia usług.

PROKURENT
Dyrektor ds. Ekonomicznych
GŁÓWNY KSIĘGOWY
mgr Władysław Karol Jacewicz