



POWIATOWY URZĄD PRACY W MYSŁOWICACH

ul. Mikołowska 4a, 41-400 Mysłówice
tel./fax 32 223 27 21

www.myslowice.pup.gov.pl

kamy@praca.gov.pl

OA-076-1/2016/SW
POWIATOWY URZĄD PRACY
ul. Mikołowska 4a
41-400 MYSŁOWICE

Mysłówice, dn. 25.11.2016r.

Powiatowy Urząd Pracy w Mysłowicach w nawiązaniu do pytań otrzymanych w związku z planowanym zawarciem umowy, uprzejmie informuje:

Zagadnienie 1: Zapytanie ofertowe ust 16b, zał. Nr 4 – Wzór umowy §1 ust. 22b

Zamawiający użył zapisu, że przesyłki pocztowe będą nadawane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru z siedziby Zamawiającego.

Pytanie: Czy Zamawiający dopuszcza wprowadzenie tego zapisu w następującym brzmieniu:

"Przesyłki pocztowe będą nadawane przez Wykonawcę w dniu ich odbioru z siedziby Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym telefonicznie. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym w dniu ich odbioru, nadanie odebranych przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym."

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść ust. 16. lit. a. i ust. 16. lit. b. zapytania ofertowego oraz §1 ust. 22 lit. a i ust. 22 lit. b wzoru umowy.

Zagadnienie 2: Zał. nr 4 – Wzór umowy §5 ust 3

Zamawiający określa datę zapłaty.

Pytanie: Czy z uwagi na praktykę obrotu gospodarczego popartą orzecznictwem sądów, zgodnie z którą zapłata należności ma na celu umożliwienie Wykonawcy swobodnego korzystania z należnych mu pieniędzy, co jest możliwe dopiero w chwili wpływu środków na konto Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu "za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego" na „za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”? Ponadto 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 dokonywana jest dopiero z chwilą uznania rachunku bankowego wierzyciela, co gwarantuje m.in. prawidłowe monitorowane rozliczenia stron.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza zmiany określenia dnia zapłaty.

Zagadnienie 3: zał. nr 4 Wzór umowy §9 ust 2

Zamawiający określił wysokość kary umownej.

Pytanie: Akty prawne, na podstawie których będzie realizowana umowa (§1 ust. 1 Wzoru umowy – załącznik nr 4 do Zaproszenia), wprost wskazują wysokości odszkodowań w przypadku niewykonania, nienależytego wykonania usług powszechnych lub odstąpienia. Czy Zamawiający dopuszcza wykreślenie zapisów, lub chociażby złagodzenie wygórowanej w ocenie wykonawcy kary, o której mowa w §9 ust 2 Zapytania Ofertowego i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w Ustawie Prawo pocztowe z 23 listopada 2012r.?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na złagodzenie kary umownej, tym samym zapis §9 ust 2 załącznika nr 4 do Zapytania Ofertowego – Wzór umowy otrzymuje brzmienie: „Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 1% całkowitej wartości umowy określonej w § 4 ust. 7 umowy, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy lub gdy Zamawiający odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca."

Zagadnienie 4: zał. nr 4 Wzór umowy §9 ust 5

Zamawiający zastrzega dla siebie jednostronną możliwość potrącania należnych mu kar umownych z faktur wystawionych za realizację przedmiotu umowy.

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.

Pytanie: W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści Załącznika Wzór Umowy §11 ust. 3 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu §9 ust. 5 załącznika nr 4 do Zapytania Ofertowego – Wzór umowy, który otrzymuje brzmienie: „Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia należności z tytułu naliczonych kar umownych z wartości wynagrodzenia brutto Wykonawcy po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.”

Zagadnienie 5: zał. nr 4 Wzór umowy §11 ust 11

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy rekompensaty za ewentualnie poniesione straty.

Pytanie: Zasady odpowiedzialności odszkodowawczej Poczty Polskiej S.A. jako operatora pocztowego w sposób kompleksowy regulują przepisy ustawy z dnia z 23 listopada 2013 roku Prawo pocztowe (Dz. U. 2016. 1113–t.j.) – art. 87 i n. zwracamy uwagę, iż przedmiotowe zastrzeżenie umowne prowadzi do niczym nieuzasadnionego rozszerzenia odpowiedzialności odszkodowawczej Poczty Polskiej S.A. w porównaniu do odpowiedzialności sankcjonowanej powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Uznając racjonalny i wyważony charakter regulacji ustawowej nie znajdujemy żadnych powodów dla rozszerzania tej odpowiedzialności w sposób umowny. W szczególności zaś nie jesteśmy w stanie zaakceptować rozwiązania, które wprowadza nieograniczoną odpowiedzialność operatora za wszelką szkodę w mieniu Zamawiającego. Z powyższych względów, w przypadku braku możliwości wykreślenia przedmiotowego postanowienia umowy, zmuszenie będziemy do rozważenia możliwości rezygnacji ze składania oferty w niniejszym zapytaniu.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie §11 ust. 11 załącznika nr 4 do Zapytania Ofertowego – Wzór umowy.

Z up. PREZYDENTA
MIASTA MYŚLOWICE
DYREKTOR
Powiatowego Urzędu Pracy w Myśkowicach
BOŻENA BARTNICKA