



POWIATOWY URZĄD PRACY W MYŚŁOWICACH

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

www.myslowice.pup.gov.pl

kamy@praca.gov.pl

OA-076-2/2017/SW

Mysłowice, dn. 07.11.2017r.

POWIATOWY URZĄD PRACY
ul. Mikołowska 4 a
41-400 MYŚŁOWICE

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

Zagadnienie 1: Zapytanie ofertowe ust 16b, Wzór umowy §1 ust. 22

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 dostarczenia przez Zamawiającego do siedziby Wykonawcy. 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 3 – 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 rozliczania stron.

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza zmiany określenia dnia zapłaty.

Zagadnienie 3: zał. nr 3 Wzór umowy §5 ust 2

Zamawiający określa termin płatności PRAWIDŁOWO wystawionej Faktury.

Pytanie: Przepisy prawa nie przewidują instytucji „prawidłowej” faktury VAT. Ustawa o podatku od towarów i usług art. 106e wymienia niezbędne elementy, które musi zawierać faktura. W przypadku błędów lub braków w fakturze podatnik zobowiązany jest, zgodnie z art. 106j wystawić fakturę korygującą bądź notę korygującą – zgodnie z art. 106k.

Faktura korygująca/nota księgowa nie dokumentuje odrębnego, niezależnego zdarzenia gospodarczego, lecz odnosi się ściśle do stanu zaistniałego w przeszłości. Punktem odniesienia do faktury korygującej/noty księgowej jest zatem faktura pierwotna.

W związku z tym należy przyjąć kurs waluty z dnia poprzedzającego dzień wystawienia faktury pierwotnej.

Faktura korygująca/nota księgowa powinna bowiem oprócz elementów korygujących odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji z 31 października 2016r., nr 2461-IBPB-1-3.4510.762.2016.1.JKT.

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” z §5 ust 2 wzoru umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie słowa „prawidłowo” z §5 ust 2 wzoru umowy oraz zastąpienie go słowem „poprawnie”. Za poprawnie wystawioną fakturę Zamawiający przyjmuje fakturę na której ilość przesyłek zgadza się z rejestrem poczty wychodzącej prowadzonej przez Zamawiającego. Zamawiający, jako jednostka sektora finansów publicznych, wprowadzając pojęcie „poprawnej” faktury ma na celu podkreślenie wagi merytorycznej poprawności faktury.

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

Zamawiający określił wysokość kary umownej.

Pytanie dot. ust. 1: Czy zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia z umowy ust. 2 w §9, biorąc pod uwagę zapisy §1 ust. 1 wzoru umowy.

Pytanie dot. ust. 2: 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 zapisach Załącznika nr 3 do SIWZ – Istotne postanowienia umowne).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie z projektu umowy - i w jego miejsce wprowadzenia postanowienia regulującego odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo Pocztove z dnia 23 listopada 2012 roku?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 9 ust. 2 załącznika nr 3 do Zapytania Ofertowego – Wzór umowy, który otrzymuje brzmienie: „ Do odpowiedzialności Wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej stosuje się przepisy rozdziału 8 ustawy z dnia 23 listopada 2013 roku Prawo pocztowe (tekst jedn. Dz. U. z 2017r. poz. 1481)”. W związku ze zmianą zapisu § 9 ust. 2 załącznika nr 3 do Zapytania Ofertowego – Wzór umowy Zamawiający wykreśla z projektu ww. umowy § 9 ust. 4 oraz § 9 ust. 5.

Z up. PREZYDENTA
MIASTA MYŚŁOWICE
DYREKTOR
Powiatowego Urzędu Pracy w Myśłowicach

Bożena Bartnicka