

WYJAŚNIENIA I MODYFIKACJA

W związku z zapytaniem Wykonawcy z dnia 05 lutego 2018 r. dotyczącym zamówienia na „Świadczenie usług kurierskich w 2018 r.” zamieszczonego na stronie internetowej Zamawiający udziela odpowiedzi:

I. Zamawiający w Ogłoszeniu o Zamówieniu w pkt. 3 ust. 1 Warunki płatności oraz w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 4 ust 2 określił termin płatności faktury.

Pytanie: 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 nr w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury VAT wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą”?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany zapisu w kwestii terminu płatności. Zamawiający dokona Modyfikacji zapisów w pkt. 3 ust. 1 w Ogłoszeniu o zamówieniu oraz w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 4 ust 2.

Modyfikacja:

- w ogłoszeniu o zamówieniu pkt. 3 Warunki płatności, ust. 1 **było:**

„1. Zapłata za zrealizowane zamówienie dokonana będzie przelewem na rachunek bankowy podany przez Wykonawcę, w terminie 30 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury.”

w ogłoszeniu o zamówieniu pkt. 3 Warunki płatności, ust. 1 **zmienia się w następujący sposób:**

„1. Zapłata za zrealizowaną usługę dokonana będzie przelewem na rachunek podany przez Wykonawcę w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”

- w Załączniku nr 2 – projekt umowy § 4 ust. 2 **było:**

„2. Zapłata za zrealizowane zamówienie dokonana będzie przelewem na rachunek bankowy podany przez Wykonawcę, w terminie 30 dni od daty otrzymania prawidłowo wystawionej faktury.”

w Załączniku nr 2 – projekt umowy § 4 ust. 2 **zmienia się w następujący sposób:**

„ 2. Zapłata za zrealizowaną usługę dokonana będzie przelewem na rachunek podany przez Wykonawcę w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą.”

II. zamawiający w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 4 ust. 2 określa termin płatności PRAWIDŁOWO wystawionej faktury.

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

faktura korygująca/nota księgową 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 księgową powinna bowiem oprócz elementów korygowanych odzwierciedlać stan, w którym była wystawiona faktura pierwotna. Powyższe potwierdza stanowisko Dyrektora Izby Skarbowej w Katowicach w interpretacji z 31 października 2016 r., 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” w pkt. 3 ust. 1 (warunki płatności) oraz w § 4 ust. 2 Załącznika nr 2 (projekt umowy).

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów w tym zakresie w związku z pytaniem nr I Wykonawcy.

III. Zamawiający w Załączniku nr 2 do ogłoszenia - projekt umowy - § 5 ust. 3 określił wysokość kary umownej za odstąpienie od wykonania umowy.

Pytanie: 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 ogłoszenia – wzór umowy).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza ich wykreślenie ze wzoru 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 braku zgody na powyższe pytanie zwracamy się do Zamawiającego o obniżenie kary umownej do 5%.

IV. Zamawiający w Załączniku nr 2 do ogłoszenia - projekt umowy - § 5 ust. 2 określa wysokość kar umownych.

Zgodnie z postanowieniami IWZ 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 zapisów Rozdziału 8 wskazanej umowy. 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 znajduje 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 IWZ).

Pytanie: Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień ogłoszenia z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie u Wykonawcy, zamawiający uważa za zasadne wykreślenie przez Zamawiającego w projekcie umowy § 5 ust. 2 lit. a i b zapisu dotyczącego kary umownej i w jego miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych Wykonawcy min. Regulaminu Usług Kurierskich.

V. Zamawiający w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 5 ust. 1 Zamawiający stwierdza iż odpowiedzialnością Wykonawcy objęte są szkody poniesione przez Zamawiającego spowodowane niewykonaniem albo nienależytym wykonaniem zobowiązań wynikających z umowy.

Zasady odpowiedzialności odszkodowawczej Poczty Polskiej S.A. jako operatora pocztowego w sposób kompleksowy regulują przepisy ustawy z dnia 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 nie uzasadnionego 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 rozszerzenia tej odpowiedzialności w sposób umowny. W szczególności zaś nie jesteśmy w stanie zaakceptować rozwiązania, które wprowadza nieograniczoną odpowiedzialność operatora za wszelką szkodę w imieniu Zamawiającego. Z powyższych względów, w przypadku braku możliwości wykreślenia przedmiotowego postanowienia umowy, zmuszenie będziemy do rozważenia możliwości rezygnacji ze składnia oferty w niniejszym postępowaniu.

Pytanie: czy w związku z powyższym Zamawiający zgodzi się na wykreślenie § 5 ust.1 z przedstawionego projektu umowy.

Odpowiedź na pkt III – IV oraz IX.

W odpowiedzi na pkt III – IV oraz IX pytania, dotyczącego zamówienia, polegającego na świadczeniu w 2018 r. usług kurierskich, należy wyjaśnić, że art. 145 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jedn.: Dz.U. z 2017 r., poz. 1579 ze zm.) przewiduje szczególną podstawę odstąpienia od umowy, uzasadnioną specyficznym charakterem umowy w sprawie zamówienia publicznego i celem, jakemu służy jej

zawarcie. Nie oznacza to jednak wyłączenia stosowania przepisów kodeksu cywilnego. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych, do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej. Nie wydaje się także, by postanowienia umowy dotyczące odpowiedzialności za niewykonanie czy nienależyte wykonanie zobowiązania, odstąpienia od umowy czy kary umownej były sprzeczne z przepisami kodeksu cywilnego. Niemniej jednak, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany § 5 umowy, który otrzymuje następujące brzmienie:

Zamawiający dokona Modyfikacji w tym zakresie.

Modyfikacja:

- w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 5.**było:**

§ 5

1. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20 % wartości brutto zamówienia, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy.
2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:
 - a) za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu Umowy, w wysokości 0,4% wartości brutto zamówienia, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy, za każdy dzień opóźnienia;
 - b) za opóźnienie w usunięciu wad w wysokości 0,4% wartości brutto zamówienia, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy, za każdy dzień opóźnienia liczony od ostatniego dnia wyznaczonego na usunięcie wad.
3. W przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca, zapłaci on Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% wartości brutto zamówienia, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej Umowy.
4. W przypadku niedotrzymania terminu płatności faktury/rachunku przez Zamawiającego zapłaci on Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie liczone od wartości faktury.
5. Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych.
6. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie na podstawie art. 498 i dalszych Ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny (tj. Dz. U. z 2017 r., poz. 459 z późn. zm.) z wartości brutto zamówienia wszelkich możliwych należności z tytułu kar umownych i innych odszkodowań po uprzednim wezwaniu go do zapłaty.

- w Załączniku nr 2 do ogłoszenia – projekt umowy - § 5 **zmienia się w następujący sposób:**

„§ 5

1. Do odpowiedzialności Wykonawcy za nienależyte wykonanie niniejszej umowy stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (tekst jedn.: Dz.U. z 2017 r., poz. 1481 ze zm.), a w sprawach nieuregulowanych tymi przepisami stosuje się odpowiednio przepisy Kodeksu cywilnego.
2. W przypadku niedotrzymania terminu płatności faktury przez Zamawiającego, zapłaci on Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie liczone od wartości faktury.
3. Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia na podstawie art. 498 i dalszych Kodeksu cywilnego z maksymalnej wartości brutto zamówienia wszelkich możliwych należności z tytułu odszkodowań, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do ich zapłaty po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonych odszkodowań.

VI. Zamawiający w Formularzu Cenowym, stanowiącym Załącznik do Formularza ofertowego nie wskazał zwrotów przesyłek kurierskich, które stanowią przedmiot tego zamówienia.

Pytanie: Czy Zamawiający uzupełni formularz cenowy o brakujące usługi zwrotu przesyłek kurierskich z podziałem na wagę danej przesyłki?

Odpowiedź:

Ewentualne zwroty przesyłek kurierskich z podziałem na wagę Zamawiający uwzględnił podczas szacowania ilości przy poszczególnych przesyłkach, zatem nie rozszerzył załącznika do formularza ofertowego o pozycje dot. kosztów zwrotu.

VII. Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „Opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” oraz w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” – obliuguje Wykonawcę do uznania reklamacji w przypadku nie udzielenia odpowiedzi na zgłoszoną reklamację w terminie 7 dni licząc od daty jej otrzymania.

W przypadku reklamacji przesyłek krajowych Wykonawca zobowiązany jest do udzielenia odpowiedzi w terminie nie przekraczającym 30 dni biorąc pod uwagę datę złożenia reklamacji przez Zamawiającego.

Pytanie: Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby termin odpowiedzi na reklamację był zgodny z regulaminem usługi obowiązującej u Wykonawcy i wyrazi zgodę na zmianę zapisu na następujący:

„Czas odpowiedzi Wykonawcy na zgłoszenie reklamacyjne wynosi 30 dni roboczych licząc od daty zgłoszenia jej przez Zamawiającego”?

Odpowiedź:

Zamawiający dokona Modyfikacji w tym zakresie.

Modyfikacja:

- w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” **było:**

„Reklamacje z tytułu świadczonych usług kurierskich będą składane przez Zamawiającego do Wykonawcy drogą elektroniczną niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi kurierskiej. Nie udzielenie odpowiedzi na zgłoszoną reklamację w terminie 7 dni licząc od daty jej otrzymania uważane jest przez Zamawiającego za uznanie reklamacji przez Wykonawcę.”

- w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” zapis powyższy **zmienia się w następujący sposób:**

„Reklamacje z tytułu świadczonych usług kurierskich składane będą przez Zamawiającego do Wykonawcy drogą elektroniczną niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi kurierskiej. Odpowiedź na zgłoszenie reklamacyjne powinno być udzielone niezwłocznie, nie później niż w terminie 30 dni od dnia przyjęcia reklamacji przez Wykonawcę. Konsekwencją naruszenia powyższego terminu będzie uznanie reklamacji.”

- w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” **było:**

„Reklamacje z tytułu świadczonych usług kurierskich będą składane przez Zamawiającego do Wykonawcy drogą elektroniczną niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi kurierskiej. Nie udzielenie odpowiedzi na

zgłoszoną reklamację w terminie 7 dni licząc od daty jej otrzymania uważane jest przez Zamawiającego za uznanie reklamacji przez Wykonawcę.”

- w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – „Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia” zapis powyższy **zmienia się w następujący sposób:**

„Reklamacje z tytułu świadczonych usług kurierskich składane będą przez Zamawiającego do Wykonawcy drogą elektroniczną niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi kurierskiej. Odpowiedź na zgłoszenie reklamacyjne powinno być udzielone niezwłocznie, nie później niż w terminie 30 dni od dnia przyjęcia reklamacji przez Wykonawcę. Konsekwencją naruszenia powyższego terminu będzie uznanie reklamacji.”

VIII. Zamawiający w Ogłoszeniu o zamówieniu pkt 3 ust. 2 (warunki płatności) oraz w Załączniku nr 1 do ogłoszenia – szczegółowy opis przedmiotu zamówienia – określił, że ceny wskazane w formularzu cenowym są cenami stałymi obowiązującymi przez cały okres realizacji umowy.

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 24-miesięczny okres obowiązywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, natomiast Wykonawca jako operator wyznaczony, zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Zgodnie z art. 57 ustawy Prawo pocztowe operator wyznaczony jest zobligowany do przedłożenia Prezesowi UKE projektu cennika usług powszechnych, który co do zasady nie może przekroczyć maksymalnych rocznych poziomów opłat za usługi powszechne określonych w decyzji, o której mowa w art. 55 ust. 1 Prawa pocztowego, dotyczącym przystępności cenowej tych usług. Natomiast przepisy art. 53 i 54 ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych.

Zatem w przypadku zmiany cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w SIWZ, Wykonawca 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 ciężące na Wykonawcy jako operaterze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Pytanie: czy zatem Zamawiający uwzględni propozycję Wykonawcy i doda postanowienia w następującym brzmieniu: „Żadna ze stron nie może żądać zmiany umowy z wyjątkiem okoliczności obejmujących zmianę:

- 1) wartości maksymalnego wynagrodzenia brutto umowy określonego w § 4 ust. 1 umowy,
- 2) podwykonawcy, przy pomocy którego wykonawca realizuje przedmiot umowy, czym w przypadku, gdy podwykonawcą jest podmiot, na zasoby którego powoływał się wykonawca przy wykazywaniu spełnienia warunków udziału w postępowaniu na zasadach określonych w art. 26 ust. 2b ustawy, podwykonawca ten musi spełniać wymagania określone przez zamawiającego na etapie postępowania,
- 3) powszechnie obowiązujących przepisów prawa w zakresie sposobu świadczenia usług kurierskich objętych przedmiotem umowy,
- 4) zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez

Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych powszechnych usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”?

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie uwzględni propozycji Wykonawcy w tym zakresie.

Zamawiający termin realizacji zamówienia określił „od dnia podpisania umowy do maksymalnie 15 grudnia 2018 r.” (10 miesięcy), a nie jak podaje Wykonawca na 24 miesiące. Ponadto przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług niepowszechnych w obrocie krajowym, nie zaś powszechnych usług pocztowych.

Zamawiający prowadzi niniejsze postępowanie w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji, której pierwszym warunkiem jest istnienie konkurencji rozumianej jako możliwość ubiegania się o zamówienie kilku Wykonawców. Dostosowanie świadczenia usług kurierskich do zapisów Regulaminu usług Kurierskich Wykonawcy stanowiłoby naruszenie tej reguły.

IX. Zamawiający w projekcie umowy w § 5 ust. 6 stanowiącym załącznik nr 2 do ogłoszenia zastrzega, że płatność na podstawie wystawionej faktury może być pomniejszona o kwoty należnych Wykonawcy kar umownych określonych w § 5 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. art.139 ust.1 Prawo zamówień publicznych. W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość wykreślenia lub zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez dodanie do treści projektu umowy w § 5 ust. 6 zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

Odpowiedź:

Zamawiający dokonał modyfikacji § 5.

X. Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „Opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” pisze, że „Zlecenie wykonania usług kurierskich zgłaszana przez zamawiającego telefonicznie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30-15.30 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru przesyłek kurierskich od zamawiającego tego samego dnia, w którym dokonano zlecenia. Odbiór przesyłek kurierskich od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30-15.30 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.

Pytanie: Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu wg treści: „Zlecenie wykonania usług kurierskich zgłaszane przez Zamawiającego telefonicznie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30 – 13.00

z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru przesyłek kurierskich od Zamawiającego tego samego dnia, w którym dokonano zlecenia nie później niż do godziny 15.30, z tym, że ostatnie zamówienie kuriera musi nastąpić co najmniej na 2 godziny przed końcową godziną odbioru przesyłek. Zapis taki pozwoli Wykonawcy na zrealizowanie zamówienia do godziny 15.30”.

Pytanie: Czy Zamawiający dostosuje świadczenie usług kurierskich do zapisów Regulaminu Usług Kurierskich Wykonawcy dzięki czemu umożliwi Wykonawcy realizowanie usługi z zachowaniem najwyższych standardów.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona Modyfikacji opisu przedmiotu zamówienia w tym zakresie.

Modyfikacja:

- w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” **było:**

„Zlecenie wykonania usług kurierskich zgłaszane będzie przez Zamawiającego telefonicznie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30-15.30, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru przesyłek kurierskich od Zamawiającego tego samego dnia, w którym dokonano zlecenia. Odbiór przesyłek kurierskich od Zamawiającego odbywać się będzie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30-15.30 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy.”

- w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt. 3 – „opis przedmiotu zamówienia oraz określenie wielkości lub zakresu zamówienia” zapis powyższy **zmienia się w następujący sposób:**

„Zlecenie wykonania usług kurierskich zgłaszane będzie przez Zamawiającego telefonicznie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30 – 13.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru przesyłek kurierskich od Zamawiającego tego samego dnia, w którym dokonano zlecenia nie później niż do godziny 15.30, z tym, że ostatnie zamówienie kuriera musi nastąpić co najmniej na 2 godziny przed końcową godziną odbioru przesyłek.”

Wobec powyższego Zamawiający przedłuża termin składnia ofert do 09 lutego 2018 r. do godziny 11:00

otwarcie ofert nastąpi w dniu 09 lutego 2018 r. o godzinie 11:15 w pok. 608

Z up. Dyrektora
Wojewódzkiego Urzędu Pracy
w Katowicach
/ - / Tomasz Górski
Wicedyrektor

Katowice, dnia 06 lutego 2018 r.

UMOWA Nr /2018

zawarta w dniu 2018 r. w Katowicach, przy ulicy Kościuszki 30 pomiędzy:

Województwem Śląskim,
Wojewódzkim Urzędem Pracy w Katowicach
z siedzibą przy **ul. Kościuszki 30, 40-048 Katowice**
NIP Województwa Śląskiego 954-277-00-64

reprezentowanym przez:

.....
Dyrektora lub osobę upoważnioną

zwanym dalej „ZAMAWIAJĄCYM”

a

.....
zwaną dalej „WYKONAWCĄ”

§ 1

1. Niniejsza Umowa została zawarta na podstawie art. 138o Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579 z późn. zm.) .
2. Dokumentacja prowadzona jest w Wydziale Pomocy Prawnej i Zamówień Publicznych WUP pod Nr ZS/1/18 i łącznie z niniejszą umową stanowi całość postępowania.

§ 2

1. Przedmiotem zamówienia jest wykonywanie usług kurierskich polegających na odbieraniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek przez firmę kurierską świadczącą przedmiotowe usługi w obrocie krajowym. Przesyłki kurierskie będą nadawane w standardowym obrocie krajowym zgodnie z ofertą złożoną w postępowaniu - stanowiącą załącznik Nr 2 do niniejszej umowy.
2. Wykonawca zobowiązuje się do wykonania zamówienia zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia stanowiącym załącznik Nr 1 do niniejszej umowy.

§ 3

Umowa zostaje zawarta na czas określony tj. od dnia podpisania umowy do dnia 15 grudnia 2018 r. lub do wyczerpania kwoty, o której mowa w § 4 ust. 1.

§ 4

1. Całkowita wartość zamówienia strony ustalają do kwoty brutto zł
(słownie: złotych/100), wg obowiązującej stawki podatku VAT, zgodnie z cenami jednostkowymi określonymi w załączniku do formularza ofertowego.
2. Zapłata za zrealizowaną usługę dokonana będzie przelewem na rachunek podany przez Wykonawcę w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą. W przypadku złożenia faktury zawierającej błędy, termin o którym mowa w ust. 2 liczony będzie od dnia złożenia faktury korygującej.
2. Podane w Ogłoszeniu o zamówieniu ilości stanowią orientacyjne ilości zamówienia i nie zobowiązują Zamawiającego do ich pełnego wykorzystania. Zamawiający zastrzega sobie możliwość realizacji mniejszej ilości zamówienia (określonych rodzajów i ilości poszczególnych przesyłek w ramach świadczonych usług), w zależności od potrzeb Zamawiającego, a Wykonawca nie będzie wnosił żadnych roszczeń z tego tytułu. Rozliczenie nastąpi zgodnie z rzeczywistym wykonaniem przedmiotu umowy.

§ 5

1. Do odpowiedzialności Wykonawcy za nienależyte wykonanie niniejszej umowy stosuje się odpowiednio przepisy ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. – Prawo pocztowe (tekst jedn.: Dz.U. z 2017 r., poz. 1481 ze zm.), a w sprawach nieuregulowanych tymi przepisami stosuje się odpowiednio przepisy Kodeksu cywilnego.
2. W przypadku niedotrzymania terminu płatności faktury przez Zamawiającego, zapłaci on Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie liczone od wartości faktury.
3. Zamawiający zastrzega sobie prawo do potrącenia na podstawie art. 498 i dalszych Kodeksu cywilnego z maksymalnej wartości brutto zamówienia wszelkich możliwych należności z tytułu odszkodowań, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do ich zapłaty po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonych odszkodowań.

§ 6

1. Zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru **Wykonawcy**, z zastrzeżeniem ust. 2.
2. Zmiana umowy dokonana z naruszeniem przepisu ust. 1 jest nieważna.
3. Zmiany umowy nie stanowi zmiana ilości przesyłek w ramach poszczególnych rodzajów przesyłek określonych przez Zamawiającego przy jednoczesnym nie przekroczeniu maksymalnej kwoty brutto określonej w niniejszej umowie w przypadku wykorzystania ilości któregoś z rodzajów przesyłek przy

jednoczesnym niewykorzystaniu innego rodzaju przesyłek.

§ 7

(jeżeli dotyczy)

1. Za działania lub zaniechania podmiotów, którym Wykonawca powierzył wykonanie części zamówienia, Wykonawca odpowiada jak za własne.
2. W trakcie realizacji umowy, Wykonawca może dokonać zmiany podwykonawcy, bądź z podwykonawcy zrezygnować (jeżeli dotyczy).
3. Jeżeli zmiana lub rezygnacja z podwykonawcy dotyczy podmiotu, na którego zasoby Wykonawca powoływał się na zasadach określonych w art. 22a ust. 1, 2 ustawy Pzp, Wykonawca zobowiązany jest wykazać Zamawiającemu, iż proponowany inny podwykonawca lub Wykonawca samodzielnie spełnia te warunki w stopniu nie mniejszym niż wymagany w trakcie postępowania o udzielenie zamówienia (jeżeli dotyczy). Wymieniona zmiana wymaga akceptacji Zamawiającego.
4. Zmiana podwykonawcy zaaprobowana w formie pisemnej przez Zamawiającego nie stanowi zmiany treści umowy.
5. W przypadku naruszenia postanowień ust. 3 Zamawiający może rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym.

§8

W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie właściwe przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. - Kodeks cywilny (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 459 z późn. zm.) oraz ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.)

§ 9

Spory mogące wyniknąć na tle niniejszej umowy rozstrzygał będzie sąd właściwy dla siedziby **Zamawiającego**.

§ 10

Umowę sporządzono w trzech jednobrzmiących egzemplarzach, tj. dwa egzemplarze dla Zamawiającego oraz jeden dla Wykonawcy.

ZAMAWIAJĄCY:

WYKONAWCY:

Załącznik nr 1 - szczegółowy opis przedmiotu zamówienia:

Przedmiotem zamówienia jest wykonywanie usług kurierskich polegających na odbieraniu, przemieszczaniu i doręczaniu przesyłek przez firmę kurierską świadczącą przedmiotowe usługi w obrocie krajowym. Przesyłki kurierskie będą nadawane w standardowym obrocie krajowym.

Szczegółowe zestawienie przewidywanych przesyłek kurierskich:

Lp.	PRZESYŁKI KURIERSKIE (rodzaj)	Ilość sztuk
1	2	3
1.	do 1 kg	2
2.	do 2 kg	3
3.	powyżej 2 kg do 5 kg	3
4.	powyżej 5 kg do 10 kg	2
5.	powyżej 10 kg do 15 kg	1
6.	powyżej 15 kg do 20 kg	4
7.	usługa: potwierdzenie odbioru	14
8.	Usługa: doręczenie do godz. 10.00	3
9.	Usługa: doręczenie do godz. 12.00	3
10.	Usługa: doręczenie na wskazaną godzinę	3

Podane przez Zamawiającego ilości poszczególnych pozycji przesyłek wyszczególnionych powyżej mają charakter szacunkowy. Zamawiający zastrzega sobie prawo do niewykorzystania ilości wskazanych w zestawieniu. Określone w nim rodzaje i ilości poszczególnych przesyłek w ramach świadczonych usług mogą ulec zmianie w zależności od potrzeb Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża zgodę i nie będzie dochodził roszczeń z tytułu zmian ilościowych i rodzajowych w trakcie realizacji umowy.

Wykonawca odbierać będzie każde zlecenie wykonania usługi kurierskiej na własny koszt z siedzib Zamawiającego, mieszczących się przy:

- ul. Kościuszki 30, 40-048 Katowice
- Al. Niepodległości 20/22, 42-200 Częstochowa
- ul. Piastowskiej 40, 43-300 Bielsko-Biała.

Zlecenie wykonania usług kurierskich zgłaszane będzie przez Zamawiającego telefonicznie od poniedziałku do piątku w godzinach 7.30 – 13.00 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy. Wykonawca zobowiązany będzie do odbioru przesyłek kurierskich od Zamawiającego tego samego dnia, w którym dokonano zlecenia nie później niż do godziny 15.30, z tym, że ostatnie zamówienie kuriera musi nastąpić co najmniej na 2 godziny przed końcową godziną odbioru przesyłek.

Wykonawca wraz z dniem podpisania umowy przekaże Zamawiającemu dane kontaktowe służące do zlecenia usług kurierskich.

Potwierdzeniem nadania przesyłki będzie wypełniony i podpisany list przewozowy w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach (po jednym dla Zamawiającego i Wykonawcy), według wzoru obowiązującego u Wykonawcy.

Zamawiający będzie odpowiedzialny za przygotowanie przesyłek kurierskich w stanie umożliwiającym Wykonawcy doręczenie bez ubytku i uszkodzenia do miejsca zgodnie z adresem przeznaczenia.

Wykonawca zagwarantuje ubezpieczenie przesyłek kurierskich na standardowych zasadach stosowanych w tego rodzaju usługach przez Wykonawcę.

Wykonawca będzie ponosił odpowiedzialność za utratę, ubytek, uszkodzenie albo opóźnienie powstałe od jej przyjęcia do jej wydania z zastrzeżeniem powstania przyczyn po stronie Zamawiającego lub Odbiorcy.

Reklamacje z tytułu świadczonych usług kurierskich składane będą przez Zamawiającego do Wykonawcy drogą elektroniczną niezwłocznie po stwierdzeniu wady usługi kurierskiej. Odpowiedź na zgłoszenie reklamacyjne powinno być udzielone niezwłocznie, nie później niż w terminie 30 dni od dnia przyjęcia reklamacji przez Wykonawcę. Konsekwencją naruszenia powyższego terminu będzie uznanie reklamacji.

Warunki płatności:

1. *Zapłata za zrealizowaną usługę dokonana będzie przelewem na rachunek podany przez Wykonawcę w terminie 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury VAT, pod warunkiem, że doręczenie przesyłki z fakturą do siedziby Zamawiającego nastąpi w ciągu 4 dni roboczych od dnia jej wystawienia. W przeciwnym wypadku termin płatności faktury wynosi 14 dni kalendarzowych licząc od dnia doręczenia Zamawiającemu przesyłki z fakturą. W przypadku złożenia faktury zawierającej błędy, termin o którym mowa w ust. 2 liczony będzie od dnia złożenia faktury korygującej.*
2. Ceny jednostkowe brutto określone w Formularzu ofertowym, powinny zawierać wszystkie koszty związane z wykonaniem przedmiotu zamówienia, w tym opłaty i podatki (także od towarów i usług), ubezpieczenia, ewentualne upusty oferowane przez Wykonawcę. Podane ceny nie będą podlegały zmianom przez okres obowiązywania umowy.