



MIEJSKI OŚRODEK POMOCY RODZINIE WE WROCŁAWKU

ul. Ogniowa 8/10, 87-800 Wrocław; tel. 54 423 23 00; Fax 54 423 23 19

e-mail: sekretariat@mopr.wroclawek.pl www.mopr.wroclawek.pl

NIP 888-19-63-351 Regon 005871024

System Zarządzania Jakością wg normy PN-EN ISO 9001:2015

ul. Ogniowa 8/10, 87-800 Wrocław
tel. 54 423 23 00, fax 54 42 32 319

Wrocław, 2019-12-06

MOPR.AO.A.261.26.2019

INFORMACJA O ZŁOŻONYCH ZAPYTANIACH

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie art. 4 pkt 8 uPzp (t.j Dz.U. 2019 poz. 1843 ze zm), na Świadczenie usług pocztowych dla Miejskiego Ośrodka Pomocy Rodzinie we Wrocławiu.

Miejski Ośrodek Pomocy Rodzinie we Wrocławiu przekazuje odpowiedzi na złożone zapytania, co do przedmiotowego zamówienia.

ZAPYTANIE nr 1

Wykonawca wnioskuje o wykreślenie w całości pkt. 2, 3 i 4 w § 16 Załącznika nr 3 SIWZ — projektu umowy, gdyż kwestie odszkodowania z tego tytułu zostały określone w pkt 1 — w oparciu o przepisy ustawy Prawo Pocztove. Pozostawienie zapisów o karach umownych w treści proponowanej przez Zamawiającego stanowi jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia i 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,

Wykonawca wnosi o wykreślenie w/w zapisów. Zgodnie z postanowieniami w projekcie umowy 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 2018 r., poz. 2188 ze zm.). 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. Zdaniem Wykonawcy, z uwagi na niezgodność postanowień SIWZ z przepisami obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, zasadnym jest wykreślenie przez Zamawiającego zapisów dotyczących kar umownych i w ich miejsce wprowadzenie postanowień regulujących odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych.



MIEJSKI OŚRODEK POMOCY RODZINIE WE WŁOCŁAWKU

ul. Ogniowa 8/10, 87-800 Włocławek; tel. 54 423 23 00; Fax 54 423 23 19

e-mail: sekretariat@mopr.wloclawek.pl www.mopr.wloclawek.pl

NIP 888-19-63-351 Regon 005871024

SYSTEM ZARZĄDZANIA JAKOŚCIĄ wg normy PN-EN ISO 9001:2015

Ponadto w myśl art. 48 Ustawy Prawo Pocztove Wykonawca jako Operator wyznaczony nie może odmówić zawarcia umowy o świadczenie usługi pocztowej dotyczącej świadczenia usługi powszechnej, z zastrzeżeniem art. 16 ust. 1 i ust. 2 pkt 1 tejże Ustawy.

Wykonawca dodatkowo wnioskuje, jeśli Zamawiający pozostawi zapisy § 16 pkt 2 w załączniku nr 3 — projekt umowy, o zmniejszenie wysokości kary i zmianę zapisu w w/w pkt. na następującą treść: „w przypadku wypowiedzenia umowy w trybie natychmiastowym na podstawie § 13 ust. 3 umowy, w wysokości 1% niezrealizowanej wartości zamówienia”.

Wyjaśnienia Zamawiającego w odniesieniu do powyższego Zapytania:

Zamawiający w § 16 przewiduje pierwszeństwo w stosowaniu prawa pocztowego w normatywnym zakresie zastosowania ustawy prawo pocztowe, co jest wyrażone wprost w § 16 pkt 1 załącznika nr 3. Kary umowne przewidziane w § 16 pkt 2, 3 i 4 dotyczą innych zdarzeń niż określone w ustawie i objęte ustawowym postępowaniem reklamacyjnym, stąd konieczność ich uwzględnienia przez Zamawiającego. W przypadku przyszłego ewentualnego zbiegu zakresów zastosowania reżimu umownego i ustawowego (np. wskutek zmiany przepisów prawa powszechnie obowiązującego) Zamawiający stosować będzie przepisy ustawy. Zamawiający przewiduje możliwość zastosowania kar umownych w odniesieniu do zdarzeń rodzących odpowiedzialność Wykonawcy na podstawie ustawy Prawo pocztowe po wyczerpaniu procedury reklamacyjnej.

Zamawiający pozostawia zapis § 16 pkt 2 załącznika nr 3 do SIWZ bez zmian.

ZAPYTANIE nr 2

Wykonawca wnosi o zmianę zapisu ust. 3 w § 12 załącznika nr 3 — projekt umowy dot. „przesłania cennika przez Wykonawcę najpóźniej na 14 dni przed rozpoczęciem okresu rozliczeniowego” i zastąpienie go w całości zapisem: „W przypadku zmiany cennika w trakcie trwania umowy nie jest konieczne sporządzenie aneksu do umowy pod warunkiem ich opublikowania na stronie internetowej Wykonawcy.”, Ponadto Wykonawca w związku z powyższym prosi o zmodyfikowanie pkt. 1 w § 14 poprzez dodatkowe uwzględnienie ust. 3 § 12 oraz o wykreślenie § 7 ust. 4.

Wyjaśnienia Zamawiającego w odniesieniu do powyższego Zapytania:

Zamawiający przychyła się do propozycji Wykonawcy i dokona modyfikacji zapisów w umowie na proponowane przez Wykonawcę.

ZAPYTANIE nr 3

Zamawiający określa w ust. 4 § 8 załącznika nr 3 — projekt umowy, iż datą zapłaty faktury będzie dzień 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 orzecnictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminowości płatności za świadczone usługi oraz naliczanie ewentualnych odsetek za opóźnienie. 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



MIEJSKI OŚRODEK POMOCY RODZINIE WE WROCŁAWKU

ul. Ogniówa 8/10, 87-800 Wrocław; tel. 54 423 23 00; Fax 54 423 23 19

e-mail: sekretariat@mopr.wroclawek.pl www.mopr.wroclawek.pl

NIP 888-19-63-351 Regon 005871024

SYSTEM ZARZĄDZANIA JAKOŚCIĄ wg normy PN-EN ISO 9001:2015

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. Jak stwierdził Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 4 stycznia 1995 r., sygn. akt III CZP 164/94, przepis ten wprowadzie wprost reguluje problematykę miejsca wykonania zobowiązania, jednakże - co nie budzi wątpliwości - dotyczy także chwili spełnienia świadczenia. Skutkiem rozliczenia przeprowadzonego w formie bezgotówkowej jest, mówiąc najogólniej, obciążenie rachunku dłużnika oznaczoną w jego dyspozycji kwotą, a następnie uznanie - tą samą kwotą - rachunku wierzyciela. Ze względu na fakt, że uznanie polega na uczynieniu na rachunku wierzyciela stosownego wpisu po stronie credit ("ma"), wierzyciel z tą samą chwilą uzyskuje uprawnienie do swobodnego rozporządzania objętymi wpisem środkami pieniężnymi. W efekcie uznanie rachunku wierzyciela realizuje klasyczną konstrukcję zapłaty. Z tą chwilą następuje umorzenie (wygaśnięcie) zobowiązania - stwierdził Sąd Najwyższy w uzasadnieniu uchwały.

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”?

Wyjaśnienia Zamawiającego w odniesieniu do powyższego Zapytania:

Zamawiający przychyła się do propozycji Wykonawcy i dokona modyfikacji zapisu w umowie na proponowany przez Wykonawcę.

DYREKTOR
Miejski Ośrodek Pomocy Rodzinie
we Wrocławiu
Piotr Graczyński
06.12.2019.