



# Starostwo Powiatowe

## Wydział Rozwoju i Komunikacji Społecznej

Gorzów Wlkp., dnia 12 stycznia 2017 r.

Znak sprawy: RS.272.01.2017.MN

### Do: WYKONAWCÓW

**DOTYCZY:** przetargu nieograniczonego na: „Świadczenie usług pocztowych dla Starostwa Powiatowego w Gorzowie Wlkp. i Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie w Gorzowie Wlkp.”

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 Ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późniejszymi zmianami), odpowiada na pytania jakie wpłynęły od Wykonawcy w dniu 11 stycznia 2017 r., w stosunku do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu przetargowym.

#### Pytanie 1

Zamawiający w SIWZ wskazał:

„Faktura wystawiona na Zamawiającego powinna zawierać osobne pozycje na usługi pocztowe dotyczące przesyłek dla Starostwa Powiatowego w Gorzowie Wlkp. oraz dla Powiatowego Centrum Pomocy Rodzinie w Gorzowie Wlkp.

Zamawiający – Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wlkp. będzie rozliczało się z Powiatowym Centrum Pomocy Rodzinie w Gorzowie Wlkp. na podstawie wystawianej co miesiąc noty księgowej.”

Czy wystawienie jednej faktury VAT wraz ze specyfikacją, na której będą wskazane szczegółowe ilości przesyłek nadanych przez Starostwo Powiatowe w Gorzowie Wlkp. oraz przez Powiatowe Centrum Pomocy Rodzinie w Gorzowie Wlkp. będzie zgodne z intencją Zamawiającego ?

#### Odpowiedź na pytanie 1

TAK

#### Pytanie 2

Zgodnie z SIWZ Rozdział 3 pkt. 2.1) Wykonawca jest zobowiązany przedłożyć Zamawiającemu oświadczenie o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności objęte zamówieniem. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy.

Przekazywanie Zamawiającemu informacji zakresie rodzaju umów o pracę oraz wymiarów etatu osób zatrudnionych u Wykonawcy, nie jest Zamawiającemu niezbędne z punktu widzenia celu, jakim jest kontrola spełniania przez Wykonawcę wymagań w zakresie zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności objęte zamówieniem. Dla Zamawiającego nie powinno być istotne jaki wymiar etatu i jaki rodzaj umowy wiąże Wykonawcę z pracownikiem, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna znajomość bardziej szczegółowych danych.

Ponadto, biorąc pod uwagę skalę zatrudnienia u Wykonawcy i konieczność realizowania usług doręczania na terenie całego kraju, wymogi Zamawiającego będą niemożliwe do zrealizowania również z technicznego punktu widzenia i tym samym będą skutkować niespełnieniem warunków zamówienia i w konsekwencji niemożnością przystąpienia do niego.

Mając na uwadze powyższe Wykonawca wnioskuję o zmianę treści SIWZ Rozdział 3 pkt. 2.1) na następującą: „Wykonawca w terminie do 14 dni licząc od dnia podpisania umowy przedłoży Zamawiającemu oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności objęte zamówieniem. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy”

## **Odpowiedź na pytanie 2**

### **Treść SIWZ pozostaje bez zmian.**

W dniu 3 listopada 2016 roku na stronie internetowej Urzędu zamówień Publicznych pod adresem <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/opinia-prawna-dotyczaca-stosowania-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp> została opublikowana opinia prawna dotycząca stosowania art. 29 ust. 3a ustawy Pzp. Urząd zamówień publicznych wraz z opinią zamieścił treść Klauzuli dot. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę art. 29 ust. 3a ustawy Pzp. Treść SIWZ Rozdział 3 pkt. 2.1) jest tożsama z zapisami zaproponowanymi przez UZP.

Ponadto, Zamawiający informuje, że wymóg zatrudnienia na umowę o pracę dotyczy tylko osób wyznaczonych do realizacji zamówienia (2 osób) a nie wszystkich pracowników Wykonawcy.

## **Pytanie 3**

Zgodnie z SIWZ Rozdział 3 pkt. 2.3) na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym terminie Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane w wezwaniu (wybrane z wymienionych) dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez wykonawcę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia:

Generalny Inspektor Ochrony Danych Osobowych stoi na stanowisku, iż z regulacji zawartych w art. 29 ust. 3a oraz 36 ust. 2 pkt. 8a ustawy Prawo zamówień publicznych nie można wywodzić podstawy do przekazywania Zamawiającemu danych osobowych pracowników, a zarówno dokumentowanie zatrudnienia osób, o których mowa w art. 29 ust. 3a, jak i kontrola spełniania przez wykonawcę wymagań, o których mowa w tym artykule może odbywać się w sposób, który nie będzie wiązał się z przetwarzaniem danych indywidualnych osób.

Wykonawca może złożyć oświadczenie o ilości osób zatrudnionych na umowę o pracę w wybranych obszarach firmy, np. w placówce nadawczej wykonawcy, w mieście Gorzów Wlkp., w województwie lubuskim, w kraju.

W związku z powyższym prosimy o rezygnację z wymogów określonych w Rozdziale 3 pkt. 2.3) do SIWZ i zastąpienie ich oświadczeniem o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę wykonujących czynności objęte zamówieniem lub w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy.

### **Odpowiedź na pytanie 3**

#### **Treść SIWZ pozostaje bez zmian.**

Zamawiający nie wymaga przekazywania danych osobowych pracowników. Wykonawca powinien kopie przekazywanych dokumentów zanonimizować (zamazać dane osobowe).

W dniu 3 listopada 2016 roku na stronie internetowej Urzędu zamówień Publicznych pod adresem <https://www.uzp.gov.pl/aktualnosci/opinia-prawna-dotyczaca-stosowania-art.-29-ust.-3a-ustawy-pzp> została opublikowana opinia prawna dotycząca stosowania art. 29 ust. 3a ustawy Pzp. Urząd zamówień publicznych wraz z opinią zamieścił treść Klauzuli dot. zatrudnienia na podstawie umowy o pracę art. 29 ust. 3a ustawy Pzp. Treść SIWZ Rozdział 3 pkt. 2.3) jest tożsama z zapisami zaproponowanymi przez UZP.

Ponadto, Zamawiający informuje, że wskazane dowody których może zażądać, dotyczą pracowników wskazanych do realizacji zamówienia (2 osób).

### **Pytanie 4**

Zgodnie z SIWZ Rozdział 6 pkt. 2.1) Zamawiający wymaga by Wykonawca przedłożył oświadczenia i dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu, dotyczące zdolności techniczne lub zawodowe tj.: *Wykaz osób zatrudnionych na umowę o pracę (Załącznik nr 5), które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, w szczególności odpowiedzialnych za świadczenie usług.*

Analogicznie jak w pytaniach 2 i 3 Wykonawca stoi na stanowisku, że z punktu widzenia Zamawiającego nie jest istotne kto będzie zatrudniony u Wykonawcy, na podstawie Umowy o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczna Zamawiającemu znajomość imion, i nazwisk oraz wskazywanie miejsca ich pracy. Ponadto przekazywanie Zamawiającemu informacji w postaci wykazu osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę zajmujących się odbieraniem korespondencji od Zamawiającego jest równoznaczne z udostępnianiem szerokiego zakresu danych osobowych.

Dla Zamawiającego nie powinno być istotne kto konkretnie zatrudniony jest u Wykonawcy na podstawie Umowy

o pracę, a jedynie sam fakt zatrudnienia osób w takiej formie – dla potwierdzenia którego nie jest konieczny Zamawiającemu szczegółowy wykaz osób.

Ponadto, biorąc pod uwagę skalę zatrudnienia u Wykonawcy i konieczność realizowania usług doręczania na terenie całego kraju, wymogi Zamawiającego będą niemożliwe do zrealizowania również z technicznego punktu widzenia i tym samym będą skutkować niespełnieniem warunków zamówienia i w konsekwencji niemożnością przystąpienia do niego.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o rezygnację z załącznika nr 5 do SIWZ i zastąpienie go formularzem oświadczenia o ilości osób zatrudnionych na podstawie umowy o pracę w wybranych przez Zamawiającego obszarach Wykonawcy.

#### **Odpowiedź na pytanie 4**

##### **Treść SIWZ ulegnie zmianie.**

Zamawiający dokonuje usunięcia Załącznika nr 5 z SIWZ.

Ponadto, Zamawiający informuje, że zgodnie z Rozdziałem 3 pkt.8 ppk. 2.1 SIWZ Wnioskodawca w terminie 14 dni licząc od dnia podpisania umowy przedłoży Zamawiającemu oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na umowę o pracę osób wykonujących czynności objęte zamówieniem. Oświadczenie będzie dotyczyło pracowników wskazanych do realizacji zamówienia (2 osób).

##### **Zmianie ulega następująca treść SIWZ:**

1. Rozdział 5, pkt.1ppk. 3 SIWZ – zostaje usunięty zapis „*oraz z załącznika – wykazu osób zatrudnionych na umowę o pracę, które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia*”
2. Rozdział 6 SIWZ – zostaje usunięty w całości ppk. 2.1

#### **Pytanie 5**

Zgodnie z rozdziałem 16 pkt 4 Zamawiający dopuszcza się zmianę osób stanowiących kluczowy personel Wykonawcy. Zmiana może nastąpić na wniosek Wykonawcy, zawierające uzasadnienie zmiany oraz dokumenty potwierdzające, iż wskazane osoby spełniają warunki udziału w postępowaniu w ramach, którego Wykonawcy udzielono niniejszego zamówienia.

W nawiązaniu do pytania nr 4 oraz w związku z tym, że powyższy wymóg wnioskowania do Zamawiającego o zgodę na zmianę pracowników jest warunkiem niemożliwym do spełnienia przez Wykonawcę wnioskujemy o usunięcie zapisu.

Należy również nadmienić, że niezależnie od formy zatrudnienia pracowników, to na operatorze pocztowym ciąży obowiązek wykonania usługi z należytą starannością, zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami i to operator pocztowy (Wykonawca) ponosić będzie odpowiedzialność w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania usług.

## **Odpowiedź na pytanie 5**

**Treść SIWZ ulegnie zmianie.**

Zamawiający usunie punkt 4 z Rozdziału 16 SIWZ.

### **Zmianie ulega następująca treść SIWZ:**

1. Rozdział 16, pkt.4 SIWZ – zostaje usunięty w całości pkt. 4 z Rozdziału 16 SIWZ

## **Pytanie 6**

Zamawiający wskazał, że w drugim etapie, przed udzieleniem zamówienia, wraz z wezwaniem do złożenia oświadczeń i dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia, może zażądać od wykonawcy także innych oświadczeń i dokumentów **niezbędnych do udzielenia zamówienia.**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie, jakich innych dokumentów lub oświadczeń niezbędnych do udzielenia zamówienia może żądać Zamawiający ?

Wykonawca powinien mieć wiedzę na temat wszystkich wymaganych warunków udziału w postępowaniu na etapie przygotowania oferty. Wymaganie przez Zamawiającego innych, wcześniej nieokreślonych oświadczeń czy też dokumentów może skutkować tym, że Wykonawca złożył błędnie skalkulowaną ofertę lub też złożył ofertę w pierwszym etapie nie będąc świadomym, że w jakimś zakresie nie spełnił warunku udziału w postępowaniu.

Reasumując wnioskuję do Zamawiającego o wykreślenie powyższego zapisu lub wskazanie wszystkich wymaganych dokumentów czy oświadczeń w wymaganych w przedmiotowym postępowaniu.

## **Odpowiedź na pytanie 6**

**Treść SIWZ pozostaje bez zmian.**

Zamawiający wyjaśnia, że inne dokumenty i oświadczenia niezbędne do udzielenia zamówienia, których może zażądać dotyczą sytuacji np. gdy Wykonawca w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, będzie polegał na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej innych podmiotów. Zgodnie z art. 22a ustawy Pzp Wykonawca musi w powyższej sytuacji przedstawić zamawiającemu zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia.

Zamawiający informuje ponadto, że nie zażąda innych oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnienie warunków udziału w postępowaniu oraz brak podstaw wykluczenia niż wymienione w SIWZ.

## **Pytanie 7**

Zamawiający wskazał w SIWZ:

„2. Osoby reprezentujące Wykonawcę przy podpisaniu umowy powinny posiadać ze sobą dokumenty potwierdzające ich umocowanie do podpisania umowy, o ile umocowanie to nie będzie wynikać z dokumentów załączonych do oferty.

3. Zamawiający poinformuje Wykonawcę, którego oferta została wybrana o terminie i miejscu zawarcia umowy

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy w tzw. trybie korespondencyjnym ? bez konieczności stawiania się osób upoważnionych ze strony Wykonawcy u Zamawiającego ?

### **Odpowiedź na pytanie 7**

Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy w tzw. Trybie korespondencyjnym, bez konieczności obecności przedstawicieli Wykonawcy w siedzibie Zamawiającego.

### **Pytanie 8**

Zamawiający wskazał, że termin obowiązywania umowy będącej wynikiem postępowania to okres od 01-02-2017 do 31-12-2019 tj. 35 miesięcy.

Natomiast w formularzu ofertowym Zamawiający wskazał w pozycji dotyczącej odbioru korespondencji, że ilość miesięcy objętych zamówieniem to 36.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację formularza w powyższym zakresie.

### **Odpowiedź na pytanie 8**

Zamawiający dokona korekty Załącznika nr 2A do Oferty w zakresie ilości miesięcy objętych zamówieniem z 36 na 35 miesięcy.

### **Zmianie ulega Załącznik SIWZ nr 2 A do Oferty:**

1. Załącznik nr 2 A do Oferty - korekta Załącznika nr 2A do Oferty w zakresie ilości miesięcy objętych zamówieniem z 36 na 35 miesięcy.

### **Pytanie 9**

Zamawiający w projekcie umowy wskazał:

**„Ceny jednostkowe zaoferowane przez Wykonawcę w załączniku nr 2 do niniejszej umowy nie mogą ulec podwyższeniu przez cały okres obowiązywania umowy.”**

Należy zwrócić uwagę, iż w przedmiocie zamówienia Zamawiający wskazał 35-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 ciążące na Wykonawcy jako operatorze publicznym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez dodanie postanowienia dopuszczającego zmianę w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku VAT, również w przypadku:

- zmiany „cen jednostkowych brutto” w poszczególnych pozycjach wpisanych przez Wykonawcę w Formularzu cenowym (stanowiącym załącznik do umowy) w sytuacji spowodowanej zmianami tych cen w sposób dopuszczony przez Prawo pocztowe; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie cen jednostkowych poszczególnych 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.

### **Odpowiedź na pytanie 9**

Zgodnie z par. 12 Załącznika nr 7 do SIWZ – wzoru umowy Zamawiający przewiduje, iż w przypadku zmian przepisów prawa w zakresie wykonania przedmiotu umowy Wykonawca jest zobowiązany jest do stosowania się do nich bez obciążania Zamawiającego dodatkowymi czynnościami nie przewidzianymi w umowie, a w szczególności dodatkowymi obciążeniami finansowymi, z wyłączeniem obowiązków leżących po stronie Zamawiającego nałożonych na niego przez zmianę przepisów. W związku z powyższym Zamawiający dopuszcza zmianę cen wynikających ze zmiany przepisów prawa.

### **Pytanie 10**

Zamawiający w § 7 ust. 1 wzoru umowy określił odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania usług będących przedmiotem zamówienia, przewidując także w ust. 3 § 7 nieuzasadnione dla Wykonawcy kary umowne.

Wskazujemy, iż zwłaszcza w odniesieniu do operatora wyznaczonego, takie określenie zasad odpowiedzialności nosi znamiona naruszenia przepisów bezwzględnie obowiązujących.

Zgodnie z założeniem zaproszenia do złożenia oferty, usługi stanowiące przedmiot zamówienia realizowane będą wobec przesylek, których realizacja oparta jest m.in. na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe, tym samym Wykonawca jako operator wyznaczony jest zobowiązany do stosowania w zakresie niewykonania lub nienależytego wykonania usług pocztowych przepisów

Rozdziału 8 ustawy Prawo pocztowe. 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 ustawy Prawo pocztowe i dopiero w przypadku przeprowadzenia trybu reklamacyjnego (uregulowanego w/w przepisami) nadawcy przysługuje prawo dochodzenia roszczeń przewidzianych ustawą na drodze sądowej. W art. 88-90 ustawodawca przewidział ścisły katalog wysokości odszkodowań oraz przypadków, kiedy operator pocztowy zobligowany jest do jego wypłaty.

Rozszerzenie odpowiedzialności operatora pocztowego zostało przewidziane jedynie w art. 87 ust. 5, zgodnie z którym operator pocztowy odpowiada za niewykonanie lub nienależyte wykonanie usługi pocztowej w zakresie określonym ustawą, chyba że niewykonanie lub nienależyte jej wykonanie:

- 1) jest następstwem czynu niedozwolonego;
- 2) nastąpiło z winy umyślnej operatora;
- 3) jest wynikiem rażącego niedbalstwa operatora.

Zatem jedynie w w/w przypadkach operator pocztowy może podlegać odpowiedzialności szerszej aniżeli wynikająca z przepisów prawa pocztowego.

Podkreślenia wymaga, że w Kodeksie cywilnym w art. 471 występuje pojęcie "niewykonanie zobowiązania", co odnosi się dokładnie do pojęcia "niewykonanie zamówienia" w ustawie o zamówieniach publicznych. Zdarzenie to występuje tylko wtedy, gdy świadczenie określone w umowie nie zostało w ogóle wykonane.

W tym samym artykule Kodeksu cywilnego mamy pojęcie "nienależytego wykonania zobowiązania", a w art. 472 pojęcie "niezachowanie należytej staranności". Oba te określenia należy przypisać pojęciu użytemu w ustawie, a mianowicie "wykonanie zamówienia z nienależytą starannością". Określenie to jest tak pojemne, że niemożliwe jest określenie wszystkich sytuacji, w których ono występuje. Dokonując jednak dla jasności uogólnienia, można stwierdzić, że o nienależytym spełnieniu świadczenia możemy mówić w aspekcie niezachowania terminu spełnienia świadczenia, czy też wadliwości świadczenia. Należy do naszego uogólnienia dodać jeszcze, że w Kodeksie cywilnym pojęcie "niezachowanie należytej staranności" rozumiane jest jako synonim winy w postaci niedbalstwa. Skoro tak, to zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się w pełni z zakresem ogólnej odpowiedzialności dłużnika za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania (art. 471 kodeksu cywilnego).

Czy zatem z uwagi na niezgodność postanowień zaproszenia z przepisami bezwzględnie obowiązującymi w przedmiotowym zakresie, Zamawiający dopuszcza wykreślenie postanowień zawartych w § 7 ust. 3 wzoru umowy i oparcie odpowiedzialności Wykonawcy głównie na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe z dnia 23 listopada 2012 roku?

### **Odpowiedź na pytanie 10**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 wzoru Umowy.

### **Pytanie 11**

Zamawiający zastrzega, że Wykonawca upoważnia Zamawiającego do potrącania kar umownych i odszkodowań z należnego mu wynagrodzenia zgodnie z wystawioną notą obciążeniową Zamawiającego.

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, 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 Istotnych postanowień umowy zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

### **Odpowiedź na pytanie 11**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Umowy.

### **Pytanie 12**

Zgodnie z treścią umowy § 6 ust 4 Zamawiający określa iż „Dniem zapłaty wynagrodzenia jest dzień wydania dyspozycji przelewu z 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. 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: „Dniem zapłaty wynagrodzenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy”?

### **Odpowiedź na pytanie 12**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów Umowy.

Ponadto, Zamawiający **wydłuża termin składania ofert do dnia 18 stycznia 2017 r.** Miejsce i godzina składania ofert pozostają bez zmian.

WIGESTAROSTA  
Marcin Cyganiak

PODINSPEKTOR w Wydziale INSPEKTOR w Wydziale  
Rozwoju i Komunikacji Społecznej Rozwoju i Komunikacji Społecznej  
Magdalena Nowak Przemysław Szabat

Naczelnik Wydziału  
Rozwoju i Komunikacji Społecznej  
Bartosz Jankowski