Warszawa, 6 maja 2021 r.

Znak sprawy MCPS.ES/EO/351-3/2021

 **Wszyscy Wykonawcy**

W dniu 5 maja 2021 r. o godzinie 15:43 na adres mailowy: elwira.owczarek@mcps.com.pl wpłynęły pytania dotyczące zamieszczonego w dniu 30 kwietnia 2021 r. zapytania ofertowego dotyczącego Usługi kurierskiej polegającej na dostarczeniu 250 przesyłek zawierających materiały informacyjne i promocyjne do podmiotów zlokalizowanych na terenie województwa mazowieckiego.

Poniżej udzielam odpowiedzi na zadane pytania:

**Pytanie 1.**

Wykonawca wnioskuje o doprecyzowanie czy wszystkie przesyłki będą przekazane do odbioru jednego dnia, czy też odbiór przesyłek będzie realizowany codziennie lub będą to cykliczne odbiory?

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Zgodnie z zapisem pkt 2.1. Opisu Przedmiotu Zamówienia odbiór przesyłek nastąpi jednorazowo.

**Pytanie 2.**

Czy zawartość przesyłek przygotowanych przez Zamawiającego będzie wystarczająco zabezpieczona, tak aby wyeliminować ewentualne ich uszkodzenie poprzez możliwość ich przemieszczenia wewnątrz opakowania?

Wykonawca świadczy usługę dodatkową Ostrożnie tj. traktowanie przesyłki ze szczególną ostrożnością; usługa wymagana dla przesyłek z zawartością: przedmiotów łatwo tłukących się, płynów, gazów, szkła, rzeczy łamliwych
i kruchych. W związku z powyższym czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikacje Formularza oferty poprzez dodanie pozycji wyceny usługi Ostrożnie?

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Tak zawartość przesyłek będzie przez Wykonawcę wystarczająco zabezpieczona. Zamawiający nie będzie modyfikował formularza oferty.

**Pytanie 3.**

Zamawiający w pkt 4.2 Opisu Przedmiotu Zamówienia wymaga przekazania „potwierdzenia odbioru” lub zbiorczego raportu elektronicznego zwanego Raportem Doręczeń.

Prosimy zatem o potwierdzenie, czy Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli będzie miał możliwość wygenerowania Raportu z udostępnionej przez Wykonawcę aplikacji do nadawania przesyłek potwierdzającej skutek doręczenia przesyłek objętych przedmiotem zamówienia poprzez status Doręczona, Awizowana lub Zwrot.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Wygenerowanie raportu wystarczy Zamawiającemu do uznania spełnienia warunku doręczenia przesyłek.

**Pytanie 4.**

Zamawiający w § 3 ust. 4 Wzoru umowyokreśla termin płatności faktury do 30 dni od daty doręczenia do siedziby Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury VAT.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi kurierskie wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak datę wystawienia faktury, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z datą sporządzenia faktury. Termin płatności faktury, określony jako 14 dni od daty wystawienia faktury, został wprowadzony ze względu na zapewnienie prawidłowego funkcjonowania systemu fakturowania Wykonawcy oraz zarządzania płatnościami wynikającymi z zawartych umów. Takie rozwiązanie daje możliwość oszacowania terminów wpływu środków oraz opóźnień w ich płatnościach.

Biorąc pod uwagę powyższe, Wykonawca ma możliwość wydłużenia terminu płatności faktury, jednakże powinien on pozostać w korelacji z datą wystawienia faktury.

Wobec powyższego, wnioskujemy o modyfikację terminu płatności na **21 dni od wystawienia faktury VAT**.

**Odpowiedź na pytanie nr 4:**

Liczenie terminu na zapłatę faktury od daty jej wystawienia może spowodować, że w przypadku braku doręczenia faktury przez Wykonawcę Zamawiającemu, Zamawiający nie będzie miał wiedzy, że w ogóle powstał obowiązek zapłaty. W konsekwencji, bez swojej winy, Zamawiający mógłby być obciążony obowiązkiem zapłaty odsetek w przypadku nieterminowej płatności. Dopiero otrzymanie faktury przez Zamawiającego daje Zamawiającemu pewność, że faktura została wystawiona oraz możliwość obliczenia terminu na dokonanie płatności za fakturę.

**Pytanie 5.**

Zamawiający w § 3 ust. 5 Wzoru umowy określa, iż za dzień zapłaty faktury VAT przyjmuje się 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 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, co nie budzi wątpliwości chociażby ze względu na 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.

Biorąc powyższe pod uwagę, wnioskujemy o modyfikację zapisów w § 3 ust. 5 Wzoru umowy zgodnie z poniższym:

*5. Za datę zapłaty wynagrodzenia Wykonawcy uważa się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy.*

**Odpowiedź na pytanie nr 5:**

Zgodnie z tezą Uchwały Sądu Najwyższego - Izba Cywilna z dnia 4 stycznia 1995 r., III CZP 164/94: „Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej.” Orzecznictwo dopuszcza zatem uregulowanie przez strony umowy innego momentu zapłaty w obrocie bezgotówkowym, niż uznanie rachunku bankowego wierzyciela. W związku z tym we wzorze umowy jako moment zapłaty został wskazany moment skutecznego obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.

**Pytanie 6.**

Zamawiający w § 5 Wzoru umowy konstruuje zapisy odnośnie kar umownych za niewykonanie oraz nienależytego wykonania umowy.

Wykonawca pragnie zauważyć, że brak precyzyjnych zapisów określających przesłanki do naliczenia kar umownych stawiają strony w nierównej pozycji i wskazuje na oczywistą dysproporcję pomiędzy ciężarem naruszenia obowiązków przez Wykonawcę a rozmiarem sankcji wymierzanej z tego tytułu.

Ponadto przewidziane kary umowne są zdecydowanie nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia oraz pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny i uniemożliwia mu złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem „niewykonania przedmiotu umowy”, czy jest to niewykonanie całości przedmiotu umowy?

Ponadto wnioskujemy o modyfikację zapisów w § 5 Wzoru umowy.

**Proponujemy zapis:**

1. W przypadku niewykonania przedmiotu umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Zamawiający ma prawo nałożenia na Wykonawcę kary umownej w wysokości 5% wartości wynagrodzenia brutto określonego
w § 3 ust. 1 zdanie drugie.

2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 100% ceny jednostkowej jednej przesyłki określonej w § 3 ust. 1 zdanie pierwsze, jeżeli umowa zostanie wykonana nienależycie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, za każdy przypadek nienależytego wykonania umowy.

4. Przez nienależyte wykonanie umowy rozumie się w szczególności:

1) dostarczenie przesyłki/przesyłek po terminie określonym na jej doręczenie,

2) dostarczenie przesyłki/przesyłek uszkodzonych,

3) niedostarczenie przesyłki/części przesyłek (zagubienie przesyłek).

**Odpowiedź na pytanie nr 6:**

„Niewykonanie przedmiotu umowy” jest traktowane jako niewykonanie całości przedmiotu umowy.

Jednocześnie przesłanki nałożenia kary umownej w przypadku nienależytego wykonania umowy są precyzyjnie określone w umowie. Z jednej strony w par. 5 ust. 4 wzoru umowy są wprost wskazane przypadki, które mogą być potraktowane jako nienależyte wykonanie przedmiotu umowy. Z drugiej strony, we wzorze umowy wskazany jest zakres obowiązków Wykonawcy, dlatego Wykonawca może samodzielnie ocenić konsekwencje ich nienależytego wykonania.

Wysokość kar umownych ma na celu m.in. zdyscyplinowanie Wykonawcy do należytego wykonania przedmiotu umowy. Jednocześnie przepisy prawa nie  określają maksymalnych wysokości kar umownych, jakie mogą być nakładane na stronę umowy.

**Pytanie 7.**

Możliwość kontaktu z adresatem przez Wykonawcę przekłada się bezpośrednio na skutek doręczenia przesyłki to jest eliminuje znacząco awizowania a tym bardziej zwrotów. Czy zatem Zamawiający przewiduje udostępnienie danych kontaktowych adresata?

„W jakiej formie i formacie otrzymamy bazę adresową?”

**Odpowiedź na pytanie nr 7:**

Zamawiający nie przewiduje udostępniania danych kontaktowych adresata.

Zamawiający przekaże bazę adresową zapisaną w programie Excel.

 Aleksander Kornatowski

 / --- /

p.o. Dyrektora

Mazowieckiego Centrum Polityki Społecznej