

## WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI ZAPYTANIA OFERTOWEGO

Dotyczy zapytania ofertowego „Świadczenie usług pocztowych na rzecz Przedsiębiorstwa Usługowo – Handlowo – Produkcyjnego "LECH" Sp. z o.o. w 2023 roku”

Zamawiający Przedsiębiorstwo Usługowo – Handlowo – Produkcyjne "LECH" Sp. z o.o. ul. Kombatantów 4, 15-110 Białystok udziela wyjaśnień na pytania zadane przez jednego z Wykonawców:

### Pytanie nr 1:

Zamawiający w §4 ust. 2 Załącznika nr 4 wskazał, że: „Wykonawca zobowiązany jest do stosowania cen jednostkowych netto podanych w „formularzu cenowym” stanowiącym Załącznik: Nr .... (Część I), Nr ... (Część II) do Umowy”, natomiast w OPZ pkt. 8 określił, że „Podstawą rozliczeń finansowych jest suma opłat za usługę odbioru przesyłek pocztowych, nadane i zwrócone przesyłki oraz zlecone usługi komplementarne stwierdzone na podstawie dokumentów nadawczych w okresie rozliczeniowym, zgodnie z cenami zawartymi w Formularzu cenowym stanowiącym załączniki nr 6 i nr 7 do umowy, a w przypadku przesyłek pocztowych niewymienionych w Formularzu cenowym, zgodnie z cennikiem usług pocztowych obowiązujących u Wykonawcy lub zmianami cennika, zaakceptowanymi przez Zamawiającego, zgodnie z postanowieniami umowy.”

Wykonawca wnosi o ujednolicenie przepisów w treści Załącznika nr 4 oraz Opisie Przedmiotu Zamówienia (OPZ).

### Odpowiedź nr 1:

Zamawiający dokonuje zmiany w treści Wzoru Umowy w §4 ust. 2 - Załącznik nr 4 do zapytania ofertowego:

**Było:** Wykonawca zobowiązany jest do stosowania cen jednostkowych netto podanych w „Formularzu cenowym” stanowiącym Załącznik: Nr .... (Część I), Nr ... (Część II) do Umowy.

**Jest:** Wykonawca zobowiązany jest do stosowania cen jednostkowych netto podanych w „Formularzu cenowym” stanowiącym Załącznik: Nr 6 (Część I), Nr 7(Część II) do Umowy.

### Pytanie nr 2:

Zamawiający w §6 ust. 5 Załącznika nr 4 do zapytania ofertowego wskazał, że: „Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego”.

Wykonawca informuje, że takie określenie momentu zapłaty nie pozwala swobodnie dysponować środkami za wykonane usługi – co jest niezgodne z orzecznictwem sądów w tej sprawie oraz uniemożliwia Wykonawcy monitorowanie terminu 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, którą wyznacza de facto rachunek bankowy wierzyciela. 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.



15-110 Białystok, ul. Kombatantów 4, tel.:085 653 94 44, fax: 085 652 23 12

Zarejestrowana w Sądzie Rejonowym w Białymstoku, XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem KRS 0000097008

Kapitał zakładowy 37.072.936,-zł, NIP 542-020-03-81, REGON: 050001472, BDO 000004343

Konta bankowe: Bank Pekao S.A. 21 1240 5211 1111 0000 4929 2415, SBR Bank 55 8769 0002 0391 1178 2000 0010

www.lech.net.pl, e-mail: biuro@lech.net.pl

Administratorem Danych Osobowych jest Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowo-Produkcyjne "LECH" Spółka z o.o. z siedzibą przy ul. Kombatantów 4, 15-110 Białystok.

Klauzula informacyjna dotycząca danych osobowych przekazywanych w korespondencji e-mailowej na domenę poczty elektronicznej lech.net.pl

dostępna jest pod adresem [http://www.lech.net.pl/pl/ofirmie/polityka\\_prywatnosci/](http://www.lech.net.pl/pl/ofirmie/polityka_prywatnosci/)

Zarząd Przedsiębiorstwa Usługowo-Handlowo-Produkcyjnego "LECH" Spółka z o.o. z siedzibą przy ul. Kombatantów 4, 15-110 Białystok oświadcza, że Spółka posiada status dużego przedsiębiorcy w rozumieniu przepisów art. 4 pkt 6 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o "przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U.2021.424 t.j. z dnia 2021.03.08)."

Ze względu na to, że faktyczną możliwością dysponowania środkami jest data ich wpływu na rachunek Wykonawcy, Zamawiający uwzględni zmianę określenia dnia zapłaty według powszechnie stosowanej zasady w obrocie gospodarczym na następujący zapis:

„Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień uznania wskazanego w fakturze rachunku bankowego Wykonawcy”?

#### **Odpowiedź nr 2:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

#### **Pytanie nr 3:**

Zamawiający w § 7 ust. 1 Załącznika nr 4 do zapytania ofertowego określił odpowiedzialność Wykonawcy, przewidując nieuzasadnioną dla Wykonawcy poziom kary umownej 5% netto wartości maksymalnego wynagrodzenia określonego w §4 ust. 1 w wyniku odstąpienia od umowy.

Wykonawca wskazuje, że wartość o której mowa w §4 ust. 1 została określona w OPZ oraz w Formularzu cenowym stanowiącym załączniki nr 6 i nr 7 do projektu umowy zgodnie z Załącznikiem nr 1 (OPZ) pkt 4: „.....Zamawiający przyjął ilość przesyłek określonego rodzaju w oparciu o analizę potrzeb. Zestawienie to daje podstawę do wyliczenia ceny. Zamawiający nie jest zobowiązany do zrealizowania w 100% podanych ilości przesyłek. Ilości przesyłek w ramach świadczonych usług są szacunkowe i mogą ulec zmianie w zależności od potrzeb Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża zgodę i nie będzie dochodził roszczeń z tytułu zmian ilościowych w trakcie realizacji przedmiotu zamówienia.”

Zdaniem Wykonawcy uwzględniając powyżej przytoczony zapis OPZ konieczność zapłaty kar w wysokości przewidzianej w § 7 ust. 1 wzoru umowy jest rażąco wygórowana i wskazuje na dysproporcję pomiędzy niepewną wartością przychodu za zrealizowane zamówienie a rozmiarem sankcji wymierzonej z tego tytułu. Przewidziana przez Zamawiającego w § 7 ust. 1 kara umowna jest zdecydowanie nieadekwatna w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego a także charakteru świadczonych usług. Przy tak znacznej wysokości procentowej kary za odstąpienie od umowy w całości lub w części nie leżących po stronie Zamawiającego, pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe zamówienie traci dla niego sens ekonomiczny.

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o obniżenie wymiaru kary w § 7 ust. 1 do wysokości 1% od niezrealizowanej części wartości umowy jako przepisów umownych dających prawo Zamawiającemu do nałożenia kar umownych w przypadku odstąpienia od umowy w całości lub jej części przez Wykonawcę.

#### **Odpowiedź nr 3:**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę i dokonuje zmiany w treści Załącznika nr 4 do Zapytania ofertowego – wzór umowy, poprzez obniżenie wymiaru kary w § 7 ust. 1 do wysokości 1% od niezrealizowanej części wartości umowy, który **otrzymuje następującą treść:**

§7 ust. 1 Wzoru Umowy- Załącznik nr 4 do zapytania ofertowego:

**Było:** „Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 5% netto maksymalnego wynagrodzenia określonego w §4 ust. 1 Umowy dla danej Części zamówienia, w przypadku, gdy Zamawiający lub Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca.”

**Jest:** „Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną w wysokości 1% netto od niezrealizowanej części wartości umowy dla danej Części zamówienia, w przypadku, gdy Zamawiający lub Wykonawca odstąpi od umowy w całości lub w części z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca.”

#### **Pytanie nr 4:**

Zamawiający w Załączniku nr 4 §10 ust. 4 pkt. b) przewiduje możliwość dokonywania zmian postanowień umowy w zakresie stosowania cen: „w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu Umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. W przypadku zaakceptowania nowych cen usługi Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT”. Ponadto Zamawiający w § 10 ust. 6 Załącznika nr 4: „W przypadku zmian przepisów prawa w zakresie wykonywania przedmiotu Umowy Wykonawca jest zobowiązany do stosowania się do nich bez obciążania Zamawiającego dodatkowymi czynnościami nieprzewidzianymi w Umowie, a w szczególności dodatkowymi obciążeniami finansowymi, z wyłączeniem obowiązków leżących po stronie Zamawiającego nałożonych na niego przez zmianę prawa.”

Wykonawca informuje, że jako operator wyznaczony zobowiązany do świadczenia powszechnych usług pocztowych, które objęte są przedmiotem zamówienia (na co wskazuje sam Zamawiający w zamówieniu i OPZ) nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Art. 53 i nast. ustawy Prawo pocztowe wyznaczają ścisły reżim ustalania opłat za świadczenie powszechnych usług pocztowych. Zatem w przypadku zmian cen w trakcie wykonywania umowy zawartej w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania, w świetle postanowień zawartych we wzorze umowy, Wykonawca przy braku akceptacji przez Zamawiającego wprowadzonych zmian, 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 wyznaczonym, jak również ze względu na narażenie Wykonawcy na odpowiedzialność odszkodowawczą, której zakres trudno nawet przewidzieć.

Czy w związku z powyższym Zamawiający uwzględni zmianę postanowień OPZ oraz Załącznika nr 4 poprzez usunięcie w §10 ust. 4 pkt b) wyrażenia: „..... pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego ...” oraz usunięcie w całości §10 ust 6.?

#### **Odpowiedź nr 4:**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę w treści Wzoru Umowy w §10 ust. 4 pkt b) - Załącznik nr 4 do zapytania ofertowego, nadając mu następującą treść:

**Było:** „b) w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu Umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem ich zaakceptowania przez Zamawiającego, a w przypadkach gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa, również pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej. W przypadku zaakceptowania nowych cen usługi Zamawiający zobowiązuje się do uiszczenia opłaty za świadczone usługi w wysokości obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT.”

**Jest:** „b) w przypadku wprowadzenia przez Wykonawcę powszechnie obowiązujących w jego działalności nowych cen usługi lub usług należących do przedmiotu Umowy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych, odpowiednio tej usługi lub usług pod warunkiem dokonania zmiany ceny zgodnie z przepisami ustawy Prawo pocztowe, oraz pod warunkiem wcześniejszego zatwierdzenia nowych cen usługi lub usług przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej w każdym przypadku gdy jest to wymagane obowiązującymi przepisami prawa”.

Oraz dokonuje zmian zapisów we Wzorze Umowy §10 ust 6 - Załącznik nr 4 do zapytania ofertowego:

**Było:** „W przypadku zmian przepisów prawa w zakresie wykonywania przedmiotu Umowy Wykonawca jest zobowiązany do stosowania się do nich bez obciążania Zamawiającego dodatkowymi czynnościami nieprzewidzianymi w Umowie, a w szczególności dodatkowymi obciążeniami finansowymi, z wyłączeniem obowiązków leżących po stronie Zamawiającego nałożonych na niego przez zmianę prawa.”

**Jest:** „W przypadku zmian przepisów prawa w zakresie wykonywania przedmiotu Umowy Wykonawca jest zobowiązany do stosowania się do nich bez obciążania Zamawiającego dodatkowymi czynnościami nieprzewidzianymi w Umowie, z wyłączeniem obowiązków leżących po stronie Zamawiającego nałożonych na niego przez zmianę prawa.”