

Wg rozdzielnika

Dotyczy postępowania pn.: **Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym w trybie ekonomicznym i pilnym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek listowych, paczek pocztowych oraz ich ewentualnych zwrotów**". Znak sprawy: 24/X/2020

Zarząd Dróg Miasta Krakowa (Zamawiający), przekazuje treść pytań Wykonawców wraz z odpowiedziami:

Pytanie 1

Zamawiający w treści ogłoszenia w części IX punkt 1 podpunkt b określa kryterium oceny ofert uzależnione od zadeklarowanego przez wykonawcę terminu doręczenia przesyłki. Przedmiot zamówienia stanowią przesyłki listowe polecane realizowane w trybie ekonomicznym oraz pilnym. **Czy Zamawiający może dookreślić tryb opracowywania przesyłek podlegających ocenie według niniejszego kryterium? Czy wykonawca prawidłowo rozumie, że chodzi o deklarację terminu dla przesyłki listowej poleconej krajowej nadanej w trybie priorytetowym (pilnym)?**

Odpowiedź

Zamawiający określa, że chodzi o deklarację terminu dla przesyłki listowej poleconej krajowej nadanej w trybie ekonomicznym.

Pytanie 2

W Istotnych postanowieniach umowy w § 6 ust. 6 Zamawiający określa warunki płatności dla przedmiotu zamówienia, wskazując niestosowany u Wykonawcy termin płatności faktury jako 21 dni licząc od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowej faktury VAT.

Wykonawca informuje, iż faktury za usługi pocztowe wystawiane są za pośrednictwem scentralizowanego systemu informatycznego, którego wymogi określają takie kryteria jak termin wystawienia faktury, datę wysłania faktury do klienta, jak również termin płatności będący w ścisłej zależności z terminami sporządzenia faktury.

Standardowo obowiązujący 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.

Czy w związku z powyższym Zamawiający zaakceptuje inny niż określony przez Zamawiającego w umowie termin płatności tj. liczony od dnia wystawienia faktury określony jako 21 dni od daty wystawienia faktury VAT, pozwalający terminowo dokonać płatności za wykonane usługi w ramach przedmiotu zamówienia?

Odpowiedź

Zamawiający akceptuje termin płatności faktury w terminie 21 dni od wystawienia pod warunkiem dostarczenia jej do siedziby Zamawiającego nie później niż 7 dni od dnia wystawienia. Zamawiający dodaje również zapis w Istotnych Postanowieniach Umowy w §6 ust.12 o możliwości przesyłania faktur ustrukturyzowanych.

Pytanie nr 3

W Istotnych postanowieniach umowy w § 6 ust. 9 Zamawiający określa, iż za dzień zapłaty uznaje się dzień obciążenia rachunku 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.

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”?

Odpowiedź

Tak, Zamawiający zmienia zapis w Istotnych postanowieniach umowy § 6 ust. 9 na „Za dzień zapłaty strony przyjmują dzień wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy”

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie zapisu w Istotnych postanowieniach umowy w § 6 pkt. 10: „W przypadku przedstawienia przez Wykonawcę nieprawidłowej faktury VAT, Zamawiający odmówi jej przyjęcia”

w związku z tym, że w przepisach ustawy o VAT nie ma regulacji określających czy i kiedy nabywca może odmówić przyjęcia faktury VAT.

W ustawie o VAT w art. 106 j zawarto regulację, która określa sposób postępowania m.in. w przypadku stwierdzenia pomyłki w cenie, stawce, kwocie podatku lub jakiegokolwiek innej pozycji faktury. Mając na uwadze niniejsze, w przypadku gdy po wystawieniu faktury stwierdzono pomyłkę, podatnik winien wystawić stosowną fakturę korygującą. Należy mieć na uwadze, iż brak przyjęcia faktury przez kontrahenta może powodować trudności z rozliczeniem podatku, gdyż prawo do anulowania faktury (zgodnie z interpretacjami – brak w tym zakresie przepisu ustawy) istnieje tylko wówczas, gdy dana faktura nie została wprowadzona do obrotu. Jako moment wprowadzenia jej do obrotu uznaje się moment przekazania jej kontrahentowi – czyli moment w którym kontrahent mógł zapoznać się z jej treścią. Fakt odesłania faktury przez kontrahenta nie powoduje, iż faktura nie została wprowadzona do obrotu prawnego. Tym samym anulowanie faktury i wynikających z niej zobowiązań podatkowych nie będzie możliwe, a należy pamiętać, iż zgodnie z art. 108 ust. 1 u.p.t.u., w przypadku gdy osoba prawna, jednostka organizacyjna niemająca osobowości prawnej lub osoba fizyczna wystawi fakturę, w której wykaże kwotę podatku, jest obowiązana do jego zapłaty. W dostępnych komentarzach możemy czasem przeczytać, iż faktura może zostać zwrócona przez kontrahenta w sytuacji gdy dotyczy nieistniejącej transakcji – mogła to być np. sytuacja wystawienia na kontrahenta faktury, w której pozycje dotyczyłyby całkowicie innego kontrahenta,

niż ten, na którego faktura została wystawiona. Co do zasady jednak sprzedawca ma prawo skorygować zgodnie z przepisami fakturę, w której błąd popełniono.

Z punktu widzenia nabywcy istotne jest, aby otrzymywać prawidłowe dokumenty i płacić swoje zobowiązania w prawidłowej wysokości – dlatego też nabywcy zabezpieczają się takimi zapisami.

Jednakże faktura VAT (jeśli posiada błędy) wraz z fakturą korygującą będą prawidłowo dokumentowały transakcję, jak też prawidłowo zostanie w takim przypadku określona kwota zobowiązania nabywcy do zapłaty. Tym samym nabywca powinien honorować takie dokumenty, jako wystawione zgodnie z ustawą o podatku od towarów i usług, jak też dokonać stosownej płatności, która w mojej opinii może być skutecznie przez Wykonawcę egzekwowana (jednakże kwestię dochodzenia zapłaty wierzytelności pozostawiam tutaj radcy prawnemu).

W związku z powyższym wskazujemy wyciąg z ustawy o podatku od towarów i usług regulujący kwestie wystawiania faktur korygujących w przypadku popełnionej pomyłki:

Art. 106 j. (296) 1. W przypadku gdy po wystawieniu faktury:

udzielono obniżki ceny w formie rabatu, o której mowa w art. 29a ust. 7 pkt 1,

udzielono opustów i obniżek cen, o których mowa w art. 29a ust. 10 pkt 1,

dokonano zwrotu podatnikowi towarów i opakowań,

dokonano zwrotu nabywcy całości lub części zapłaty, o której mowa w art. 106b ust. 1 pkt 4,

podwyższono cenę lub stwierdzono pomyłkę w cenie, stawce, kwocie podatku lub w jakiegokolwiek innej pozycji faktury

- podatnik wystawia fakturę korygującą.

2. Faktura korygująca powinna zawierać:

wyrazy "FAKTURA KORYGUJĄCA" albo wyraz "KOREKTA";

numer kolejny oraz datę jej wystawienia;

dane zawarte w fakturze, której dotyczy faktura korygująca:

określone w art. 106e ust. 1 pkt 1-6,

nazwę (rodzaj) towaru lub usługi objętych korektą;

przyczynę korekty;

jeżeli korekta wpływa na zmianę podstawy opodatkowania lub kwoty podatku należnego - odpowiednio kwotę korekty podstawy opodatkowania lub kwotę korekty podatku należnego z podziałem na kwoty dotyczące poszczególnych stawek podatku i sprzedaży zwolnionej;

w przypadkach innych niż wskazane w pkt 5 - prawidłową treść korygowanych pozycji.

3. W przypadku gdy podatnik udziela opustu lub obniżki ceny w odniesieniu do wszystkich dostaw towarów lub usług dokonanych lub świadczonych na rzecz jednego odbiorcy w danym okresie, faktura korygująca, o której mowa w ust. 2:

1) powinna zawierać dodatkowo wskazanie okresu, do którego odnosi się udzielany opust lub obniżka; 2) może nie zawierać danych określonych w art. 106e ust. 1 pkt 5 i 6 oraz nazwy (rodzaju) towaru lub usługi objętych korektą.

Odpowiedź

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie z Istotnych Postanowień Umowy zapisu „ W przypadku przedstawienia przez Wykonawcę nieprawidłowej faktury VAT, Zamawiający odmów jej przyjęcia”. Zapis IPU został zmodyfikowany.

Pytanie nr 5

W treści Istotnych postanowieniach umowy w § 7 pkt 1 ppkt b) Zamawiający określa wysokość kar umownych za nie zgłoszenie się Wykonawcy po odbiór przesyłek.

Czy Zamawiający zamierza dopuścić katalog wyjątków, w których brak odebrania przesyłek nie narazi Wykonawcę na konieczność zapłaty wygórowanej kary nieadekwatnej do dokonanego przewinienia? Do wyjątków należy zaliczyć z pewnością działanie siły wyższej oraz innych zakłóceń w pracy Wykonawcy o charakterze stałym, a zatem okoliczności uniemożliwiających wykonanie

usługi w całości lub w jakiegokolwiek części, przykładowo: władcze działania organów państwowych, samorządowych oraz organizacji międzynarodowych, zmianę przepisów prawa, działania wojenne i inne operacje wojskowe, rozruchy, niepokoje społeczne, strajki, ograniczenia i zakazy wydane przez właściwe władze, stany nadzwyczajne, w tym stan wojenny lub wyjątkowy na całości lub na jakiegokolwiek części terytorium Polski, konflikty zbrojne, ataki terrorystyczne, działalność przestępczą osób trzecich, lokauty, powodzie, pożary, awarie energetyczne oraz działanie innych sił przyrody.

Czy Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikuje zapis w załączniku do ogłoszenia, zgodnie z poniższą propozycją: „Zamawiającemu przysługuje kara umowna za niezgłoszenie się po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór”?

Odpowiedź

Tak, Zamawiający uwzględni sugestię Wykonawcy i zmodyfikował zapis treści IPU zgodnie z sugestią Wykonawcy.

Pytanie nr 6

W treści Istotnych postanowieniach umowy w § 7 pkt 1 ppkt c) odnosi się do nieistniejącego punktu. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o jego wykreślenie.

Odpowiedź

Zamawiający wskazuje, że nie ma w projekcie umowy § 7 ust 1 ppkt c). Jeżeli uwaga pytającego dotyczy

§7 ust 2 pkt c) Istotnych postanowień umowy to Zamawiający wskazuje, że przepis ten odsyła do istniejącego paragrafu 2 ust 14 IPU.

Pytanie nr 7

W treści załącznika stanowiącego Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w pkt 26 Zamawiający wskazuje reguluje kwestie możliwości zmiany cen w sposób odrębny niż załączniku stanowiącym Istotne Postanowienia Umowy w § 11. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą ujednoczenie zapisów poprzez zmianę treści SOPZ i przyjęcie zapisów występujących w Istotnych Postanowieniach Umowy.

Odpowiedź

Zdaniem Zamawiającego, przepisy IPU i OPZ nie wykluczają się. Celem uzupełnienia, Zamawiający wskazuje, że jeżeli zajdą określone w paragrafie 11 ust 1 pkt 1) IPU okoliczności, strony zawrą stosowny aneks do umowy uwzględniający zmianę cen.

Pytanie nr 8

W Opisie Przedmiotu Zamówienia Zamawiający w sposób odmienny niż w pozostałych dokumentach reguluje okres obowiązywania kontraktu, wykonawca zwraca się z prośbą o ujednoczenie zapisów.

Odpowiedź

Zapisy zostały ujednoczone.

Pytanie nr 9

Zamawiający w Istotnych postanowieniach umowy w §3 ust 5 wskazuje, że ma prawo zlecić usługę odbioru przesyłek innemu podmiotowi, a kosztami obciążyć Wykonawcę, jeżeli Wykonawca nie odbierze od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie.

Zgodnie z zapisami tego punktu Wykonawca nie ma wpływu na koszt realizacji zastępczego wykonania usługi jak i na wybór podmiotu, który miałby świadczyć tego typu usługę. Brak jest również określenia sposobu i kryteriów, jakimi Zamawiający kierowałby się przy wyborze.

W nawiązaniu do zapisów §3 ust 5 oraz §7 ust 1 pkt 2 ppkt b Wykonawca zauważa, że Zamawiający ma możliwość podwójnego ukarania Wykonawcę za to samo.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, proponuje się usunięcie pkt. §3 ust 5 w całości.

W przypadku nieprzychylenia się do wniosku Wykonawcy, wykonawca prosi o precyzyjne określenie kryteriów, którymi w takiej sytuacji będzie się kierował Zamawiający przy wyborze podmiotu wykonującego zastępcze wykonanie usługi oraz określił katalog wyjątków wyłączających odpowiedzialność Wykonawcy.

Odpowiedź

Zamawiający usuwa zapis §3 ust 5 w całości.

Zamawiający w konsekwencji udzielonych odpowiedzi na w/w pytania Wykonawców zmienia treść następujących załączników :

Zał. 02 do Ogłoszenia – IPU – nowy załącznik otrzymuje nazwę: **Zał. 02 IPU - 04.11.2020**

Zał. 06 do Ogłoszenia – Opis przedmiotu zamówienia – nowy załącznik otrzymuje nazwę:

Zał. 06 Opis przedmiotu zamówienia - 04.11.2020

Rozdzielnik:

1 x - Wykonawcy, którzy pobrali SIWZ

1 x - Strona internetowa Zamawiającego

1 x - NZ a/a