

-Wykonawcy-

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA ORAZ MODYFIKACJA TREŚCI SIWZ NR 1

W prowadzonym postępowaniu przetargowym na „świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym na rzecz Urzędu Gminy Ełk w 2018 r.” Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 PZP udziela odpowiedzi na zadane pytania oraz modyfikuje treść SIWZ”

Pytanie nr 1:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia w ppkt. h) określił że:

h) „... zamawiający będzie prowadził rozliczenia na podstawie formularza ofertowego z zastrzeżeniem zapisów istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawartej umowy,”

Wykonawca jako operator pocztowy i wyznaczony, zobowiązany do świadczenia usług pocztowych, w tym także usług o charakterze powszechnym, nie może swobodnie ustalać cen za świadczenie tego typu usług. Przepisy zamieszczone w rozdziale IV 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, zwłaszcza wiążącej strony w dłuższym okresie czasu, w świetle istotnych postanowień zawartych w treści zaproszenia, Wykonawca realizując zamówienia w cenach wynikających z formularza, 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.

Ponadto zauważyć należy, iż Wykonawca zawierając umowę musi uwzględnić obowiązującą aktualnie stawkę podatku VAT. Natomiast wystawiając fakturę VAT za wykonane zamówienie publiczne musi naliczyć podatek w wysokości obowiązującej w dacie wystawienia faktury, a nie w dacie podpisywania umowy czy też składania oferty przetargowej. W efekcie w przypadku ustawowej zmiany przepisów

w zakresie podatków, w tym w szczególności skutkującej objęciem podatkiem VAT usług dotychczas nieopodatkowanych lub zmiany stawek podatku VAT, wykonawca zamówienia publicznego będzie musiał zmniejszyć kwotę należnego wynagrodzenia netto, ponieważ zgodnie z art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych zasadniczo nie jest możliwa zmiana ceny realizacji zamówienia podana w ofercie, na podstawie której został wybrany dany wykonawca, a nieprzewidziana w SIWZ bądź ogłoszeniu o zamówieniu. W przypadku Wykonawcy jako operatora wyznaczonego, zobowiązanego do świadczenia powszechnych usług pocztowych, w

Mk1

przypadku zmiany przepisów w zakresie podatku VAT doszłoby do sytuacji świadczenia tych usług w wysokości niższej aniżeli obowiązujące opłaty.

Zgodnie z art. 144 ustawy Pzp zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany.

Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisów poprzez modyfikację w opisie przedmiotu zamówienia w ppkt. h) **poprzez nadanie mu następującego brzmienia:**

h) ...” zamawiający będzie prowadził rozliczenia na podstawie formularza ofertowego,

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 VAT....” oraz w istotnych postanowieniach w ust. 4– załącznik nr 3 do SIWZ

Wykonawca w związku z powyższym wnosi również o modyfikację zapisu w istotnych postanowieniach – ust. 4 załącznik nr 3 do SIWZ na:

4. „...Wartość należności za świadczenie usług pocztowych obliczana będzie w okresach miesięcznych za dany rodzaj przesyłki oraz rzeczywistej ilości przesyłek danego rodzaju.... „

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający modyfikuje treść SIWZ.

Punkt h) opisu przedmiotu zamówienia otrzymuje brzmienie:

h) ...” zamawiający będzie prowadził rozliczenia na podstawie formularza ofertowego,

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 VAT....” oraz w istotnych postanowieniach w ust. 4– załącznik nr 3 do SIWZ

Ust. 4 załącznika nr 3 do SIWZ otrzymuje brzmienie:

Mk4

4. „...Wartość należności za świadczenie usług pocztowych obliczana będzie w okresach miesięcznych za dany rodzaj przesyłki oraz rzeczywistej ilości przesyłek danego rodzaju.... „

Pytanie nr 2:

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia – załącznik nr 1 do SIWZ w §1 ppkt. r) wskazał, że należności wynikające z faktur VAT zamawiający regulować będzie przelewem na konto wskazane na fakturze w terminie 21 dni od daty jej wystawienia przez wykonawcę. Jednocześnie Zamawiający w istotnych postanowieniach umowy (załącznik nr 3 do SIWZ), w ust. 7 wskazuje, że
„.... Należność będzie płatna wykonawcy na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT, przelewem na rachunek wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 30 dni od dnia jej otrzymania przez wykonawcę”

Wykonawca widzi sprzeczność pomiędzy zapisami w opisie przedmiotu zamówienia- załącznik nr 1, a istotnymi postanowieniami – załącznik nr 3

W związku z powyższym wnioskujemy o doprecyzowanie i modyfikację zapisów w istotnych postanowieniach ust. 7 - załącznik nr 3 do SIWZ na: „.... Należność będzie płatna wykonawcy na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT, przelewem na rachunek wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 21 dni od dnia jej otrzymania przez zamawiającego”

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający przewiduje, iż należność będzie płatna wykonawcy na podstawie prawidłowo wystawionej faktury VAT, przelewem na rachunek wykonawcy wskazany na fakturze w terminie 21 dni od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego.

Pytanie nr 3:

Zgodnie z postanowieniami zawartymi w opisie przedmiotu zamówienia- załącznik nr 1 do SIWZ, 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 dnia 29 grudnia 2012 r., poz. 1529). 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), Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia roszczeń na drodze sądowej.

Przewidziane w istotnych postanowieniach umowy – załącznik nr 3 SIWZ ust. 9, kary umowne są nieadekwatne w kontekście potrzeb i interesu Zamawiającego, charakteru świadczonych usług, a także ilości czynności wykonywanych przez Wykonawcę przy realizacji zamówienia. Przy tak znacznej ilości, nienależyte wykonanie jedynie kilku czynności (składowych danej usługi) pozbawiałoby Wykonawcę znacznej części należnego wynagrodzenia, co jest powodem, iż przedmiotowe

zamówienie straciłoby dla niego sens ekonomiczny i mogłoby uniemożliwić złożenie oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca, w celu ustalenia równej pozycji stron, zwraca się o powtórny analizę przedstawionych powyżej kwestii i rewizję stanowiska Zamawiającego w zakresie kar umownych poprzez:

- 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,

lub

- uwzględnienie w istotnych postanowieniach w ust. 9 – załącznik nr 3 SIWZ dotyczących konieczności przeprowadzenia postępowania wyjaśniającego (z udziałem wykonawcy) przed nałożeniem kary umownej wraz ze zmianą wysokości kary umownej na:

1) 5% wynagrodzenia umownego brutto niezrealizowanej części Zamówienia, o którym mowa w ust. 6

przedmiotu zamówienia w przypadku rozwiązania lub odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za

które odpowiada wykonawca

2) Niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy z przyczyn leżących po stronie wykonawcy uprawnia

zamawiającego do obciążenia wykonawcy karą umowną w wysokości 20,00 zł za każdy stwierdzony

przypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, po przeprowadzeniu postępowania wyjaśniającego (z udziałem wykonawcy)

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający wykreśla zapisy dot. kar umownych i w ich miejsce wprowadza postanowienia regulujące odpowiedzialność operatora pocztowego na zasadach określonych w ustawie Prawo pocztowe i aktach wykonawczych.

Udzielone odpowiedzi stanowią integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Zastępca Wójta Gminy Ełk


Magdalena Fuk