



Urząd Miasta i Gminy

11-730 Mikołajki, ul. Kolejowa 7, tel. (0...87) 421 90 50, faks 421 90 99

woj. warmińsko-mazurskie

www.mikolajki.pl e-mail: mikolajki@mikolajki.pl BIP: www.bip.mikolajki.pl

Mikołajki, 19.03.2019r.

Znak: SIZP.271.06.2019

Dotyczy przetargu: „Świadczenie usług pocztowych w obrocie krajowym i zagranicznym dla potrzeb Urzędu Miasta i Gminy Mikołajki”

Numer ogłoszenia 525546-N-2019; data zamieszczenia: 2019-03-14

Przedstawiamy stanowisko Zamawiającego na zadane pytania przez Wykonawcę.

Pytanie nr 1: Wykonawca wnioskuje o dokonanie zmian w Szczegółowym Formularzu Oferty.

Zamawiający w Szczegółowym Formularzu Oferty określa charakterystykę przesyłek, które rozumie pod pojęciem gabaryt A oraz gabaryt B.

Od 1 kwietnia 2019r. obowiązuje nowy cennik usług powszechnych zatwierdzony przez Prezesa Komunikacji Elektronicznej, do stosowania którego wobec swoich klientów, Wykonawca jako operator wyznaczony, jest zobowiązany.

Zasadniczą zmianą w Cenniku usług powszechnych w obrocie krajowym i zagranicznym jest zmniejszenie liczby pozycji cennikowych, z dotychczasowych 12 do 6. Ma to na celu uproszczenie oraz zapewnienie większej przejrzystości.

Dotychczas, cena usługi listowej w obrocie krajowym uzależniona była od następujących parametrów:

- masa (trzy przedziały wagowe: do 350g; ponad 350g – 1000g; ponad 1000g – 2000g),
- gabaryt (dwie wielkości przesyłki – A i B),
- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).

W nowym cenniku który będzie obowiązywał od 01.04.2019r. zrezygnowano z gabarytów A i B i wprowadzono nowe formaty dla przesyłek listowych w obrocie krajowym. Cena usługi listowej nierejestrowanej, poleconej i wartościowej uzależniona będzie głównie od parametrów:

- kategoria czasu doręczenia (Ekonomiczna i Priorytetowa).
- format przesyłek:

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162mm × 229mm x 20mm) do 500g.

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229mm × 324mm x 20mm) do 1000g.

L – ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów długość+ szerokość+ grubość nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być większa niż 600mm) - do 2000g.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie zapisów zamówienia do nowego sposobu określania rozmiaru i wagi przesyłek oraz dokonanie odpowiednich zmian w formularzu cenowym.

Pozostawienie zapisów w formie obecnej nie daje Wykonawcy możliwości wycenienia pozycji w najkorzystniejszym dla Zamawiającego wariantcie cenowym. Obecnie przesyłki określone przez Zamawiającego jako gabaryt A wycenione zostaną zgodnie z formatem M. Taki sposób wyceny przesyłek, może w sposób sztuczny zawyżyć wartość Zamówienia, a

tym samym zakłócić konkurencyjność oferty Wykonawcy. W przypadku wpłynięcia w postępowaniu wyłącznie oferty Wykonawcy wycena zgodna z charakterystyką przesyłek wskazaną przez Zamawiającego może doprowadzić do znacznego przekroczenia budżetu Zamawiającego, co w konsekwencji może skutkować unieważnieniem postępowania.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmian w szczegółowym formularzu oferty - załączniku nr 1A do specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Zmieniony szczegółowy formularz oferty stanowi załącznik do przedmiotowego pisma.

Pytanie nr 2: Zamawiający w Opisie przedmiotu zamówienia pkt 8 zawarł zapis:

„Wskazane w formularzu ofertowym, stanowiącym załącznik nr 1 do SIWZ ilości poszczególnych usług pocztowych są ilościami szacunkowymi, określonymi na podstawie aktualnego stanu wiedzy Zamawiającego w zakresie zapotrzebowania w okresie świadczenia usługi. Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmiany ilości zamawianych usług w zależności od bieżących potrzeb.”

Zamawiający wskazuje iż podane w opisie ilości są jedynie szacunkowe i mogą ulec zmianie. W związku z powyższym Wykonawca wnosi o wskazanie procentowej wysokości zobowiązania jakie Zamawiający na pewno udzieli Wykonawcy. Brak wskazania tej wielkości jest sprzeczne z art. 29 ust.2 i 34 ust 5 Pzp. Wykonawca wskazuje, iż w orzeczeniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 11 stycznia 2008 roku (syg.akt KIO/UZP22/07) Izba wskazała, że niedopuszczalną praktyką jest określenie przez zamawiającego jedynie górnej granicy swojego zobowiązania bez wskazania minimalnej ilości, czy wartości, którą na pewno Zamawiający wyda na potrzeby realizacji przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że wysokość zobowiązania, jakiego udzieli Wykonawcy wynosi nie mniej niż 80% wskazanych ilości szacunkowych.

Pytanie nr 3: Wykonawca wnioskuje o zmianę pkt 9 ppkt f) Opisu przedmiotu zamówienia na nowe formaty przesyłek, które obowiązują od 01.04.2019 r.

S – maksymalny wymiar koperty C5 (162 × 229 x 20mm) do 500g,

M – maksymalny wymiar koperty C4 (229 × 324 x 20mm) do 1000g,

L – ponad wymiar koperty C4, (suma wymiarów nie może przekroczyć 900mm, przy czym długość nie może być, większa niż 600mm) - do 2000g.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmian w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w pkt 9 ppkt f) na treść jak wskazaną w zapytaniu powyżej.

Pytanie nr 4: Zamawiający określił w opisie przedmiotu zamówienia pkt 14 i w Istotnych dla stron postanowieniach pkt 10), że „Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego”. Czy ze względu na wewnętrzne regulacje oraz zapisy regulaminu usługi obowiązującego u Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza wprowadzenie wskazanego zapisu w następującym brzmieniu: „Nadanie przesyłek objętych przedmiotem zamówienia następować będzie w dniu ich przekazania przez Zamawiającego. W przypadku zastrzeżeń dotyczących odebranych przesyłek, Wykonawca wyjaśnia je z Zamawiającym. Przy braku możliwości ich wyjaśnienia z Zamawiającym lub ich usunięcia w dniu ich nadania, nadanie takich przesyłek nastąpi w następnym dniu roboczym lub w dniu usunięcia zastrzeżeń”?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanych zmian.

Pytanie nr 5: **Zamawiający w pkt 17 Opisu przedmiotu zamówienia i w Istotnych dla stron postanowieniach pkt 14) zawarł zapis:**

„Zapłata wynagrodzenia za faktycznie wykonaną usługę będzie następowała z dołu, przelewem na konto wskazane na fakturze, w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

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 wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanych zmian.

Pytanie nr 6: Zamawiający w pkt 17 Opisu przedmiotu zamówienia i w Istotnych dla stron postanowieniach pkt 14) zawarł zapis:

„Zapłata wynagrodzenia za faktycznie wykonaną usługę będzie następowała z dołu, przelewem na konto wskazane na fakturze, w terminie 14 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego prawidłowo wystawionej faktury. Za dzień zapłaty przyjmuje się dzień obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.”

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: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zmian.

Pytanie nr 7: Wykonawca wnioskuje o modyfikację zapisu w ust. 11 Opisu przedmiotu zamówienia na:

„Zamawiający na podstawie art.29 ust.3a ustawy Pzp. wymaga aby co najmniej 50 % osób wykonujących czynności: doręczania, przyjmowania do nadania, wydawania, sortowania przesyłek od Zamawiającego było zatrudnionych przez Wykonawcę na podstawie umowy o pracę w rozumieniu ustawy z dnia 26 czerwca 1974 r. Kodeks pracy (Dz. U. z 2018r. poz. 917 z późn.zm.)”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia w specyfikacji istotnych warunków zamówienia treść ust. 11 „Opis przedmiotu zamówienia” na wskazaną powyżej.

Pytanie nr 8: Zamawiający w Opisie sposobu obliczenia ceny pkt 2 zawarł zapis:

„Cena podana w ofercie powinna obejmować wszystkie koszty i składniki związane z wykonaniem zamówienia oraz warunkami stawianymi przez Zamawiającego.”

Wykonawca prosi o uściślenie, że cena, o którym mowa, obejmuje wszystkie koszty Wykonawcy związane z realizacją umowy – wynikające ze świadczenia usług wyszczególnionych w formularzu cenowym z zastrzeżeniem, że w przypadku usług dodatkowych i komplementarnych do usług objętych zamówieniem, które nie zostały wskazane w formularzu cenowym zastosowanie będą miały stawki cenowe wg Cennika Wykonawcy obowiązującego w dniu realizacji usług.

Odpowiedź: W szczegółowym formularzu oferty Zamawiający zawarł zapis: „Ceny wpisane w kolumnie 5 stanowiąc będą podstawą do rozliczeń z Wykonawcą po podpisaniu umowy. W przypadku nadawania przez Zamawiającego przesyłek nieujętych w formularzu cenowym podstawą rozliczeń będą stawki cenowe wg Cennika Wykonawcy obowiązującego w dniu realizacji usług.

Pytanie nr 9: Zamawiający zawarł w pkt 14) Istotnych dla stron postanowieniach ,że

„Ceny jednostkowe za poszczególne rodzaje przesyłek, w okresie obowiązywania umowy są obowiązujące przez okres ważności umowy i nie będą podlegały waloryzacji w okresie jej trwania.”

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 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. W szczególności mając na uwadze zapis § 7 ust. 1 projektu umowy, Zamawiający podaje informacje w zakresie zmiany cen w okresie realizacji przedmiotu zamówienia, które jednak w ocenie Wykonawcy stawiają Zamawiającego na pozycji uprzywilejowanej poprzez zapis „dopuszcza się zmianę wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku (...) jeżeli zmiana ta będzie korzystna dla Zamawiającego”.

Zakładając, że ostatecznie Zamawiający w treści załączników do zaproszenia dopuszcza zmiany do umowy wskazane w § 7 ust. 1 wzoru umowy, których możliwości przewidział i wskazał, to jednak niedostatecznie opisał warunki dokonania zmian umowy – co w świetle przepisów, jak również aktualnego orzecznictwa, jest niewystarczające dla dokonania zmiany umowy, która zostanie uznana za nieważną.

Czy zatem Zamawiający uwzględni zmianę istotnych postanowień umowy poprzez modyfikację § 7 ust. 1 wzoru umowy i rozwinięcie zapisów dotyczących zmian cen i podatku VAT, poprzez nadanie mu następującego brzmienia:

"Zamawiający dopuszcza możliwość dokonania zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, w przypadku:

a) ustawowej zmiany stawek podatkowych (VAT) w okresie obowiązywania umowy; jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi zmiana w zakresie podatku od towarów i usług, Zamawiający, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu ze strony Wykonawcy o zaistnieniu tego zdarzenia, zobowiązuje się do uiszczenia opłaty powiększonej o podatek od towarów i usług według stawki obowiązującej na dzień wystawienia faktury VAT;

b) 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

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla w pkt 14) Istotnych dla stron postanowieniach zdanie: „Ceny jednostkowe za poszczególne rodzaje przesyłek, w okresie obowiązywania umowy są obowiązujące przez okres ważności umowy i nie będą podlegały waloryzacji w okresie jej trwania”. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w ogłoszeniu o zamówieniu dotyczącym przedmiotowego postępowania zawarł następujący zapis w pkt. IV.5) ZMIANA UMOWY Przewiduje się istotne zmiany postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy: Tak

Należy wskazać zakres, charakter zmian oraz warunki wprowadzenia zmian:

Łączna cena brutto oraz ceny jednostkowe mogą zostać zmienione w przypadku ustawowej zmiany przepisów określających wysokość należnego podatku VAT na usługi objęte zamówieniem, w czasie trwania umowy, jeżeli w trakcie obowiązywania umowy nastąpi powyższa zmiana w zakresie podatku od towarów i usług oraz zmiany cennika powszechnych usług pocztowych zatwierdzonego przez Prezesa Urzędu Komunikacji Elektronicznej

Pytanie nr 10: Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisu w pkt 15) Istotnych dla stron postanowień z :

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5.000 zł brutto.”

na:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 1% kwoty brutto od niezrealizowanej części umowy.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanych zmian.

Pytanie nr 11: Wykonawca wnioskuję o zmianę zapisu w rozdziale XIX – Ważność dokumentów z :

W przypadku wątpliwości interpretacyjnych co do rodzaju i zakresu usług określonych w umowie oraz zakresu prac i obowiązków Zamawiającego i wykonawcy, będzie obowiązywać następująca kolejność ważności dokumentów:

- a) Umowa,
- b) Udzielone w trakcie postępowania przetargowego odpowiedzi Zamawiającego na pytania zadane przez wykonawców oraz dokonane przez Zamawiającego modyfikacje treści Specyfikacji Istotnych warunków Zamówienia
- c) Specyfikacja istotnych warunków zamówienia,
- d) Oferta z załącznikami

na:

W przypadku wątpliwości interpretacyjnych co do rodzaju i zakresu usług określonych w umowie oraz zakresu prac i obowiązków Zamawiającego i wykonawcy, będzie obowiązywać następująca kolejność ważności dokumentów:

- a) Prawo Pocztowe
- b) Regulaminy świadczenia usług pocztowych Wykonawcy
- c) Pozostałe jak w SIWZ

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie zaproponowanych zmian.

Pytanie nr 12: Wykonawca wnioskuję o zmianę w Opisie przedmiotu zamówienia pkt 16 i w Istotnych dla stron postanowieniach pkt 12) z:

„W przypadku uszkodzenia przesyłki Wykonawca ma obowiązek ją zabezpieczyć oraz nanieść adnotację z informacją o osobie dokonującej zabezpieczenia.”

na:

„W przypadku uszkodzenia przesyłki Wykonawca ma obowiązek ją zabezpieczyć „

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmian w specyfikacji istotnych warunków zamówienia w pkt 16 na treść w „W przypadku uszkodzenia przesyłki Wykonawca ma obowiązek ją zabezpieczyć oraz nanieść adnotację z informacją o placówce pocztowej, w której dokonano zabezpieczenia.”

Z up. BURMISTRZA

Joanna Wróbel
SEKRETARZ GMINY