



Lidzbark Warmiński, dnia 10.11.2020 r.

Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na świadczenie usług pocztowych na rzecz Gminy Miejskiej Lidzbark Warmiński, znak sprawy: GKI.273.161.2020

W imieniu Gminy Miejskiej Lidzbark Warmiński, zwanej dalej: „Zamawiającym” zawiadamiam, że jeden z Wykonawców zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o udzielenie odpowiedzi na pytania.

Poniżej przekazuję treść pytań zawartych we wniosku, wraz z udzielonymi przez Zamawiającego wyjaśnieniami.

„Pytanie 1

Zamawiający w § 1 ust 20 wzoru umowy zawarł poniższy zapis:

Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu pokwitowanie odbioru przesyłki, potwierdzone przez jej adresata, niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki, nie później jednak, niż w ciągu 7 dni roboczych od dnia doręczenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację zapisu na:

„Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu pokwitowanie odbioru przesyłki, potwierdzone przez jej adresata, niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki”.

Uzasadnienie

Na podstawie art. 47 ustawy Prawo pocztowe Minister właściwy do spraw łączności określił warunki wykonywania usług powszechnych, obejmujące m. in. wskaźniki czasu przebiegu przesyłek w obrocie krajowym (Rozporządzenie Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 29 kwietnia 2013r w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego (Dz. U. z 2013r, poz. 545 z póź. Zm.). W załączniku nr 1 do wymienionego Rozporządzenia określony został czas przebiegu przesyłek listowych niebędących przesyłkami listowymi najszybszej kategorii (m. in. potwierdzenie odbioru) na poziomie D+5 (97% przesyłek) oraz D+3 (85% przesyłek), gdzie D+X oznacza liczbę dni od dnia nadania przesyłki do dnia jej doręczenia. W załączniku wskazano również udział liczby przesyłek pocztowych doręczonych w określonym terminie do ogólnej liczby nadanych przesyłek pocztowych, wyrażony w procentach.

Ze względu na wskaźniki procentowe, zgodnie z którymi Wykonawca, będący operatorem wyznaczonym, zobowiązany do stosowania wymienionego Rozporządzenia, nie jest zobligowany do zachowania terminu 7-dniowego w 100%.

Wykonawca wnioskuje, aby Zamawiający zmodyfikował zapis dotyczący terminu doręczania potwierżeń odbioru oraz uwzględnił przepisy Rozporządzenia na które sam się powołuje w ogłoszonym postępowaniu.

Wyjaśnienie na pytanie 1:

„Zamawiający zawiadamia o następującej zmianie we wzorze umowy, stanowiącym załącznik nr 5 do zapytania ofertowego:

w § 1 ust. 20, po zmianie otrzymuje brzmienie:

„20. Wykonawca będzie doręczał Zamawiającemu pokwitowanie odbioru przesyłki, potwierdzone przez jej adresata, niezwłocznie po dokonaniu doręczenia przesyłki.”

„Pytanie 2

Zamawiający w załączniku nr 2 formularz oferty ust 5 zawarł zapis:

„ Oferuję(-my)* wykonanie przedmiotu zamówienia, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia

i wymogami określonymi w zapytaniu ofertowym, za następującą cenę brutto:

.....
[należy wpisać kwotę z formularza cenowego z wiersza „Razem wartość brutto:” i z kolumny „wartość brutto w PLN (w zł)”

(słownie:.....złoty) w tym należny podatek VAT, zgodnie z cenami jednostkowymi brutto zawartymi w formularzu cenowym, które będą obowiązywały w trakcie całego okresu obowiązywania umowy i stanowić będą podstawę naszego wynagrodzenia.

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na :

„ Oferuję(-my)* wykonanie przedmiotu zamówienia, zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia i wymogami określonymi w zapytaniu ofertowym, za następującą cenę brutto:

.....
[należy wpisać kwotę z formularza cenowego z wiersza „Razem wartość brutto:” i z kolumny „wartość brutto w PLN (w zł)”

(słownie:.....złoty) w tym należny podatek VAT.

Wykonawca wnosi również o modyfikację zapisu w ust. 4 w Części VI- Opis Sposobu Obliczenia Ceny

Na:

Wykonawca winien dokonać dokładnego rozeznania i skalkulować ceny w sposób szczególnie rzetelny, uwzględniający wszystkie rodzaje i składniki kosztów

Jednocześnie wykonawca zwraca się z wnioskiem o dodanie we wzorze umowy w § 7 ust 1 pkt 1 ppkt a) i b)

zapisów odpowiednio:

1. *nastąpi zmiana przepisów prawa, w zakresie mającym wpływ na realizację przedmiotu umowy:*
 - 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 nr 1 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.”*

Uzasadnienie:

Wykonawca zobowiązany jest 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 na które Zamawiający sam powołuje się szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia.

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 zapytania, 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, sam Zamawiający w zał. Nr 1 Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia w ust. 3 wymienia dokumenty ustaw zgodnie z którymi ma być realizowany przedmiot zamówienia w tym Prawo pocztowe którego zapisy są przytaczane powyżej i dotyczą zmian cen za realizowane usługi pocztowe."

Wyjaśnienie na pytanie 2:

„Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w proponowanym w pytaniu zakresie.”

Pytanie 3

Zamawiający we wzorze umowy §w 3 ust. 5 wskazał:

„ 5.Wynagrodzenie płatne będzie na podstawie faktury VAT, w terminie do 21 dni, licząc od daty dostarczenia przez Wykonawcę prawidłowo wystawionej faktury do Zamawiającego. Należności wynikające z faktur płatne będą przelewem, na konto wskazane na fakturze”

Czy ze względu na obowiązujące regulacje wewnętrzne u Wykonawcy i ze względu na fakt, iż poniższa propozycja zapewnia wystarczający czas na dokonanie płatności, Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany terminu płatności za zrealizowane usługi pocztowe wg proponowanego zapisu:

„Termin płatności faktury VAT wynosi 21 dni kalendarzowych licząc od dnia wystawienia faktury ... „

Wyjaśnienie na pytanie 3:

„Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w proponowanym w pytaniu zakresie.”

Pytanie 4

Zamawiający w **projekcie umowy – załącznik nr 5 do ogłoszenia w § 3 ust.6 określa, iż za dzień zapłaty uważa 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 orzecnictwem 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”?

Wyjaśnienie na pytanie 4:

„Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w proponowanym w pytaniu zakresie.”

Pytanie 5

Zamawiający w umowie - Załącznik nr 5 do zapytania ofertowego w **§ 5 ust 3 i 4** wskazał zapis:

3. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 10% kwoty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 niniejszej umowy, pomniejszonej o wartość zrealizowanych usług w ramach niniejszej umowy.
4. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, w wysokości 10% kwoty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, pomniejszonej o wartość zrealizowanych usług w ramach niniejszej umowy.

Wykonawca wnosi o modyfikację ww. zapisów na:

3. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości **5%** kwoty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1 niniejszej umowy, pomniejszonej o wartość zrealizowanych usług w ramach niniejszej umowy.
4. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, w wysokości **5%** kwoty brutto, o której mowa w § 3 ust. 1, pomniejszonej o wartość zrealizowanych usług w ramach niniejszej umowy."

Wyjaśnienie na pytanie 5:

„Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w proponowanym w pytaniu zakresie.”

Pytanie 6

Zamawiający w zapytaniu ofertowym w pkt 3 zdolności technicznej i zawodowej ppkt a) określił godziny otwarcia placówki cyt:

a) „winna być czynna we wszystkie dni robocze, tj. od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, minimum w godzinach od 8:00 do 18:00;

Wykonawca zwraca uwagę, że jest to niezgodne z ROZPORZĄDZENIEM MINISTRA ADMINISTRACJI I CYFRYZACJI z dnia 29 kwietnia 2013 r. w sprawie warunków wykonywania usług powszechnych przez operatora wyznaczonego z póź. zm. (DZ.U. z 2020 poz. 1026) *„§ 25. Placówki pocztowe operatora wyznaczonego powinny być czynne we wszystkie dni robocze, z wyjątkiem sobót, co najmniej 5 dni w tygodniu, a jeżeli w tygodniu przypada dzień ustawowo wolny od pracy, liczba ta może być odpowiednio niższa.”*

W związku z powyższym, wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu w pkt 3 zdolności technicznej i zawodowej w ppkt a) na zgodny z Rozporządzeniem MAiC z dnia 29 kwietnia 2013r. :

a) winna być czynna we wszystkie dni robocze, tj. od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy, co najmniej 5 dni w tygodniu, a jeżeli w tygodniu przypada dzień ustawowo wolny od pracy liczba ta może być odpowiednio niższa.”

Wyjaśnienie na pytanie 6:

„Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapytania ofertowego w proponowanym w pytaniu zakresie.”

Zmiana wzoru umowy i powyższe wyjaśnienia są wiążące dla wszystkich wykonawców zatem należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty.

Z up. BURMISTRZA

Piotr Łazowski
Z-ca Burmistrza